

کمل اعراب
نظر ثانی و تصحیح
مزید اضافہ عنوانات

اور اللہ تعالیٰ جس کو چاہتے ہیں راہ راست بتلا دیتے ہیں

اَشْرُقُ الْهَدَايَةَ

شرح اردو
هَذَا آيَةً

اضافہ عنوانات: مولانا محمد عظیمت اللہ
رفیق دارالافتاء جامعہ فاروقیہ کراچی

تالیف: مولانا جمیل احمد سکروڈھوی
مدرس دارالعلوم دیوبند



بَازَارُ الْاِسْتِثْنَا

اُفُو بازار ایم ایس بیٹان روڈ کراچی، پاکستان فون: 32631861

کمل اعراب، نظر ثانی و تصحیح، مزید اضافہ عنوانات
مولانا آفتاب عالم صاحب فاضل و محقق جامعہ دارالعلوم کراچی
مولانا ضیاء الرحمن صاحب فاضل جامعہ دارالعلوم کراچی
مولانا محمد یاسین صاحب فاضل جامعہ دارالعلوم کراچی

مترجم، نظر علی و اضافہ عنوانات والا نسخہ

وَاللّٰهُ يَهْدِي مَنْ يَشَاءُ اِلَى صِرَاطٍ مُسْتَقِيمٍ (القرآن)
اور اللہ تعالیٰ جس کو چاہے ہیں راہ راست بتا دیتے ہیں

اشرف الہدایہ

شرح اردو

ہدایۃ

جلد چہارم

کتاب النکاح

تا

باب الایمان فی الطلاق

اضافہ عنوانات: مولانا محمد عظمت اللہ
رفیق دارالافتاء جامعہ فاروقیہ کراچی

تالیف: مولانا جمیل احمد سکروڈھوی
مدرسہ دارالعلوم دیوبند

کمل اعراب، نظر ثانی و تصحیح، مزید اضافہ عنوانات

مولانا ضیاء الرحمن صاحب فاضل جامعہ دارالعلوم کراچی
مولانا محمد یامین صاحب فاضل جامعہ دارالعلوم کراچی

اڈو وٹا بازار، ایم ایچ جیل روڈ
کراچی پاکستان 2213768

دارالاشاعت

جلد چہارم

کاپی رائٹ رجسٹریشن نمبر 15038

پاکستان میں جملہ حقوق ملکیت بحق دارالاشاعت کراچی محفوظ ہیں

مولانا جمیل احمد سکروڈھوی کی تصنیف کردہ شرح ہدایہ بنام ”اشرف الہدایہ“ کے حصہ اول تا پنجم اور ہشتم تا دہم کے جملہ حقوق ملکیت اب پاکستان میں صرف ظیل اشرف عثمانی دارالاشاعت کراچی کو حاصل ہیں اور کوئی شخص یا ادارہ غیر قانونی طبع و فروخت کرنے کا مجاز نہیں۔ سینٹرل کاپی رائٹ رجسٹر کو بھی اطلاع دے دی گئی ہے لہذا اب جو شخص یا ادارہ بلا اجازت طبع یا فروخت کرتا پایا گیا اسکے خلاف کارروائی کی جائے گی۔ ناشر

اضافہ عنوانات، تسہیل و کیوزنگ کے جملہ حقوق بحق دارالاشاعت کراچی محفوظ ہیں

باہتمام : ظیل اشرف عثمانی
طباعت : ستمبر ۲۰۰۹ء علی گرافکس
صفحات : 318
کیوزنگ : منظور احمد

قارئین سے گزارش

اپنی حتی الوسع کوشش کی جاتی ہے کہ پروف ریڈنگ معیاری ہو۔ الحمد للہ اس بات کی نگرانی کے لئے ادارہ میں مستقل ایک عالم موجود رہتے ہیں۔ پھر بھی کوئی غلطی نظر آئے تو ازراہ کرم مطلع فرما کر ممنون فرمائیں تاکہ آئندہ اشاعت میں درست ہو سکے۔ جزاک اللہ

..... ملنے کے پتے

ادارۃ المعارف جامعہ دارالعلوم کراچی	بیت العلوم 20 بھروڈ لاہور
بیت القرآن اردو بازار کراچی	مکتبہ سید احمد شہید اردو بازار لاہور
بیت القلم مقابل اشرف المدارس گلشن اقبال بلاک ۲ کراچی	مکتبہ امدادیہ بی بی ہسپتال روڈ ملتان
بیت الکتاب بالمقابل اشرف المدارس گلشن اقبال کراچی	مکتبہ خانہ رشیدیہ۔ مدینہ مارکیٹ راجہ بازار اور الہندری
مکتبہ اسلامیہ امین پور بازار۔ فیصل آباد	مکتبہ اسلامیہ گامی اڈا۔ ایبٹ آباد
ادارہ اسلامیات ۱۹۰۔ انارکلی لاہور	مکتبہ المعارف محلہ جنگی۔ پشاور

انگلینڈ میں ملنے کے پتے

Islamic Books Centre
119-121, Halli Well Road
Bolton BL 3NE, U.K.

Azhar Academy Ltd.
At Continenta (London) Ltd.
Cooks Road, London E15 2PW

فہرست عنوانات

کتاب النکاح

۱۷

۱۷

۱۷

۱۸

۱۹

۱۹

۲۱

۲۲

۲۲

۲۳

۲۳

۲۳

۲۳

۲۴

۲۵

۲۶

۲۶

۲۶

۲۷

۲۸

۲۸

۲۹

۳۰

۳۱

۳۲

۳۳

عقد نکاح کے لئے ایجاب و قبول کی شرعی حیثیت

ایجاب و قبول کے لئے کون سے صیغے ضروری ہیں

کن کن الفاظ سے نکاح منعقد ہوتا ہے امام شافعی کا نقطہ نظر

بیع، جارہ، اباحت، احلال، وصیت اور اعارہ کے الفاظ سے نکاح منعقد ہوتا ہے یا نہیں

گواہوں کی شرعی حیثیت

مسلمان کا ذمیہ سے دو ذمیوں کی گواہی کے ساتھ نکاح منعقد ہوتا ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

ایک شخص نے کسی شخص کو اپنی چھوٹی بیٹی کے نکاح کا حکم دیا، اس شخص نے باپ کے ساتھ ایک گواہ کی موجودگی میں نکاح کرادیا، نکاح جائز ہے۔

باپ نے بالغ بیٹی کا ایک گواہ کی موجودگی میں نکاح کرادیا، لڑکی موجود ہو یا نہ ہو، نکاح ہوا کا حکم

فصل فی بیان المحرمات

محرمات کا بیان

ماں، دادی، نانی، سے نکاح حرام ہے

بیٹی، پوتی، نواسی، بہن، بھانجی، بھتیجی، پھوپھی اور خالہ سے نکاح حرام ہے

ساس سے نکاح حرام ہے، رہیہ سے جبکہ اس کی ماں کے ساتھ دخول کر لیا ہو نکاح حرام ہے

سوتیلی ماں، دادا دادا کی منکوحہ، بہو سے نکاح حرام ہے

رضاعی ماں، رضاعی بہن سے نکاح حرام ہے

دو بہنوں کو نکاح میں جمع کرنا اور دو باندیوں کو جو کہ بہنیں ہیں وطیاً جمع کرنا حرام ہے

موطوہ باندی کی بہن سے نکاح جائز ہے

دو بہنوں سے دو عقدوں میں نکاح کیا اور پہلی معلوم نہیں تو شوہر اور دونوں بہنوں کے درمیان تفریق کر دی جائے گی

عورت اور اس کی پھوپھی یا خالہ یا بھتیجی یا بھانجی کو جمع نہیں کیا جائے گا

ایسی دو عورتوں کو جمع کرنا کہ اگر ان میں سے ایک کو مرد فرض کر لیا جائے تو ان کا آپس میں نکاح درست نہ ہونا جائز ہے

عورت اور اس کے سابق شوہر کی بیٹی کو جمع کرنا جائز ہے

زانیہ کی ماں اور بیٹی پر زانی پر حرام ہیں، امام شافعی کا نقطہ نظر

کسی عورت کو طلاق بائن یا رجعی دی تو اس کی بہن سے نکاح اس وقت کر سکتا ہے جبکہ اس کی عدت ختم ہو جائے..... امام شافعی کا نقطہ نظر

ایک عورت کو طلاق بائن یا رجعی دی تو اس کی بہن سے نکاح اس وقت کر سکتا ہے جبکہ اس کی عدت ختم ہو جائے..... امام شافعی کا نقطہ نظر

موٹی کے لئے اپنی باندی سے اور مالکہ کے لئے اپنے غلام سے نکاح کرنے کا حکم

۳۴

کتابیات سے نکاح کا حکم

۳۴

مجوسیات اور وثنیات کے ساتھ نکاح حرام ہے، صابیات کے ساتھ نکاح کا حکم

۳۵

محرم کا محرمہ سے حلیت احرام میں نکاح کرنا..... امام شافعی کا نقطہ نظر

۳۶

مسلمان یا کتابیہ باندی سے نکاح کا حکم..... امام شافعی کا نقطہ نظر

۳۷

حرہ پر باندی سے نکاح کرنا

۳۸

باندی پر حرہ سے نکاح کرنا

۳۸

حرہ کی عدت میں باندی سے نکاح کا حکم..... اقوال فقہاء

۳۹

آزاد آدمی کے لئے چار آزاد عورتیں یا باندیوں سے نکاح کا حکم

۴۰

غلام کے لئے دو سے زیادہ عورتوں کے ساتھ نکاح ناجائز ہے

۴۱

زنا سے حاملہ کے ساتھ نکاح کا حکم

۴۲

قید ہو کر آنے والی حاملہ سے نکاح کا حکم

۴۳

مطوہ باندی سے نکاح کا حکم

۴۴

زانیہ کو زنا کرتے دیکھا پھر اس سے نکاح کرنے کا حکم

۴۴

نکاح متعذ باطل ہے

۴۵

نکاح موقت باطل ہے

۴۶

دو عورتوں سے ایک عقد کے ساتھ نکاح کیا، ایک کے ساتھ نکاح حلال نہ تھا، حلال کے ساتھ نکاح درست ہے، دوسری کا باطل

۴۷

ایک عورت نے مرد پر گواہوں کے ساتھ دعویٰ کیا کہ اس نے میرے ساتھ نکاح کیا اور قاضی نے اسے بیوی قرار دے دیا حالانکہ شوہر نے

۴۷

نکاح نہیں کیا تھا عورت مرد کے ساتھ رہے اور مرد جماع کر سکتا ہے

۴۹

باب فی الاولیاء والاکناء

۴۹

حرہ، عاقلہ، بالغہ، باکرہ، ہویا شیبہ، اس کی رضامندی کے ساتھ بغیر ولی کے نکاح درست ہے

۵۰

ولی باکرہ بالغہ کو نکاح پر مجبور نہیں کر سکتا

۵۱

ولی نے باکرہ سے اجازت طلب کی وہ خاموش رہی یا ہنس پڑی..... یہ اذن ہے

۵۲

ولی کے علاوہ نے مذکورہ اجازت طلب کی تو عورت کی خاموشی اور ہنسا اذن نہیں

۵۲

باکرہ کے سامنے شوہر کا تعارف

۵۳

ولی نے باکرہ کا نکاح کرنے کی خبر دی تو اس کی خاموشی اذن ہے

۵۳

عتیقہ کی رضامندی قول کے ساتھ معتبر ہے

۵۳

جس کا پردہ بکارت چھلاگ، حیض، زیادہ عمر سے زائل ہو جائے وہ باکرہ کے حکم میں ہے

۵۵

مرد نے کہا کہ: جب پیغام نکاح پہنچا تو خاموش رہی، عورت کہتی ہے میں نے رد کر دیا تھا..... عورت کا قول معتبر ہے

۵۶

ولی نے صغیر اور صغیرہ کا نکاح کر لیا خواہ باکرہ ہویا شیبہ..... نکاح کا حکم

۵۸

باپ اور دادا نے صغیر اور صغیرہ کا نکاح کر لیا تو بلوغت کے بعد دونوں کو اختیار نہیں

اگر باپ اور دادا کے علاوہ کسی نے نکاح کرایا تو دونوں کو خیار ہے
طرفین کا نقطہ نظر

باکرہ کا خیار سکوت سے باطل ہو جاتا ہے، غلام کا خیار ”رضیت“ کہنے سے ختم ہو جاتا ہے
خیار بلوغ کے ساتھ فرقت طلاق نہیں

بلوغت سے پہلے یا بلوغت کے بعد تفریق سے پہلے، ایک فوت ہو گیا، دوسرا وارث ہوگا
غلام، صغیر، مجنون کو ولایت حاصل نہیں

عصبات کی عدم موجودگی میں کس کے لئے ولایت ہے؟..... اقوال فقہاء
ولی اقرب غیبت منقطعہ پر ہو تو ولی ابعد کے لئے ولایت ہے

غیبت منقطعہ کی تعریف

مجنونہ کا ولی باپ اور بیٹا ہو، تو بیٹا زیادہ حق دار ہے

فصل فی الکفاءة

نسب میں کفو کا اعتبار کیا جائے گا

اعاجم میں کفو کی تفصیل

دین میں کفاءة کا اعتبار ہے

مال میں کفاءة معتبر ہے

پیشوں میں کفاءة معتبر ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

عورت نے اپنا نکاح مہر مثل سے کم میں کیا تو اولیاء کو حق اعتراض ہے

باپ نے صغیرہ بیٹی کا نکاح مہر مثل سے کم میں کیا یا چھوٹے بیٹے کا نکاح مہر مثل سے زیادہ میں کیا تو نکاح درست ہے

صغیرہ بیٹی کا نکاح غلام سے یا صغیرہ بیٹے کا نکاح باندی سے کرا دیا تو نکاح درست ہے

فصل فی الوکالة بالنکاح وغیرہا

چچا کے بیٹے نے ولی بن کر چچا کی لڑکی سے نکاح کیا، حکم

غلام اور باندی کا اپنے آقا کی اجازت کے بغیر نکاح موقوف ہے، اس طرح مرد کا عورت کی رضا کے بغیر اور عورت کا مرد کی رضا کے بغیر
نکاح کرنے کا حکم

کسی عورت کے ساتھ نکاح کرنے پر کسی کو گواہ بنایا، اس عورت نے اجازت دے دی تو نکاح باطل ہے اسی طرح کسی کو کہا کہ تم گواہ رہو
میں نے فلاں عورت کو فلاں مرد سے بیاہ دیا، کا حکم

عقد نکاح دو فضولیوں یا ایک فضولی اور ایک امیل کے درمیان بالاجماع جائز ہے

ایک آدمی نے دوسرے کو ایک عورت سے نکاح کرانے کا حکم دیا اس نے ایک عقد میں دو عورتوں سے نکاح کرا دیا، کوئی نکاح بھی لازم نہیں ہوگا
امیر نے کسی شخص کو حکم دیا کہ کسی عورت سے نکاح کراوے اس نے کسی کی باندی سے نکاح کرا دیا تو نکاح جائز ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

باب المہر

مہر مقرر کئے بغیر بھی نکاح درست ہے، اسی طرح یہ شرط لگائی کہ مہر نہیں ہوگا تو بھی نکاح درست ہے

۸۳

دس درہم سے کم مہر مقرر کیا تو دس درہم مہر ہوں گے

۸۴

قبل الدخول طلاق میں پانچ درہم واجب ہوں گے جب کہ مہر مقرر نہ کیا گیا ہو

۸۴

دس درہم یا زیادہ مقرر کئے گئے تو مقررہ مہر لازم ہوگا

۸۵

مہر مقرر کئے بغیر نکاح کیا یا اس شرط پر نکاح کیا کہ مہر نہیں ہوگا تو مہر مثل لازم ہے

۸۶

متعہ تین کپڑے ہیں

۸۷

مہر کے بغیر نکاح کیا پھر باہمی رضامندی سے مہر مقرر کیا تو عورت کے لئے یہ مہر کب ہوگا

۸۸

عقد نکاح کے بعد مہر میں اضافہ کیا تو زیادتی لازم ہوگی

۸۹

عورت سے خلوت صحیح کی اور کوئی مانع وطی نہیں تھا، پھر طلاق دے دی..... مکمل مہر لازم ہے

۸۹

خلوت صحیح کب شمار ہوگی

۹۱

محبوب الذکر کی خلوت صحیح ہے یا فاسدہ..... اقوال فقہاء

۹۲

مذکورہ تمام مسائل میں عورت پر عدت لازم ہے

۹۳

متعہ ہر مطلقہ کے لئے مستحب ہے

ایک شخص نے اپنی بیٹی کا نکاح اس شرط پر کیا کہ دوسرا بھی اپنی بیٹی یا بہن کا نکاح اس سے کرے، اور دونوں عقد ایک دوسرے کا عوض

۹۵

بن جائیں دونوں عقد درست ہیں اور مہر مثل واجب ہے

۹۶

ایک سال کی خدمت یا تعلیم قرآن کو مہر مقرر کرنے کا حکم

ہزار روپے مہر کے ساتھ نکاح کیا، عورت نے قبضہ بھی کر لیا پھر شوہر کو بہہ کر دیا اور مرد نے دخول سے پہلے طلاق دے دی، پانچ سو کے

۹۹

ساتھ عورت پر رجوع کرے گا

۱۰۰

عورت نے پانچ سو پر قبضہ کیا پھر ہزار پورا بہہ کر دیا، پھر مرد نے دخول سے پہلے طلاق دے دی ایک دوسرے پر رجوع نہیں کریں گے

۱۰۱

عورت نے نصف سے کم بہہ کیا اور باقی پر قبضہ کیا تو مرد عورت سے پورے نصف کے اتمام کے لئے رجوع کرے گا

۱۰۲

سامان پر نکاح کیا، عورت نے قبضہ کیا یا نہیں کیا، عورت نے مرد کو بہہ کیا، مرد نے دخول سے پہلے طلاق دے دی، مرد رجوع نہیں کرے گا

۱۰۳

حیوان پر یا سامان پر نکاح کیا جو ذمہ میں ہے، پھر بھی یہی حکم ہے

عورت سے اس شرط پر نکاح کیا کہ شہر سے باہر نہیں نکالے گا یا دوسری کے ساتھ اس پر نکاح نہیں کرے گا، اگر شرط کو پورا کیا تو مہر مقرر ہے

۱۰۴

ورنہ مہر مثل

مرد نے عورت سے اس شرط پر نکاح کیا کہ شہر میں رکھے گا تو ایک ہزار ورنہ دو ہزار، اگر شرط پوری کرے تو مہر ایک ہزار ہوگا ورنہ مہر مثل جو

۱۰۴

دو ہزار سے بڑھے بھی نہیں اور ایک ہزار سے کم بھی نہ ہو

ایک عورت کے ساتھ نکاح کیا اس غلام پر یا اس غلام پر ایک اوکس تھا دوسرا رفع تھا اگر مہر مثل اوکس سے کم ہے تو اوکس لازم ہے اگر مہر

۱۰۶

مثل زیادہ ہے تو ارفع لازم ہے، اگر دونوں برابر ہیں تو مہر مثل لازم ہے

ایک حیوان مہر مقرر کیا اور اس کے اوصاف بیان نہیں کئے تو درمیانہ حیوان لازم ہے، شوہر کو حیوان اور اس کی قیمت دینے میں اختیار ہے

۱۰۹

ایسے کپڑے پر نکاح کیا جس کا وصف بیان نہیں کیا تو مہر مثل لازم ہے

۱۱۰

مسلمان نے شراب یا خنزیر پر نکاح کیا تو مہر مثل لازم ہے

عورت سے ایک سر کے ملنے پر نکاح کیا، وہ اچانک شراب نکلا اور غلام پر نکاح کیا وہ اچانک آزاد نکلا تو مہر مثل لازم ہے.....
اقوال فقہاء

۱۱۱

۱۱۳

۱۱۴

۱۱۶

۱۱۷

۱۱۸

۱۱۹

۱۲۲

۱۲۶

۱۲۶

۱۲۷

۱۲۷

۱۲۹

۱۳۰

۱۳۲

۱۳۵

۱۳۵

۱۳۶

۱۳۶

۱۳۶

۱۳۷

۱۳۸

۱۳۸

۱۳۹

۱۴۱

۱۴۳

۱۴۳

۱۴۳

۱۴۶

دو غلاموں پر نکاح کیا پس اس میں سے ایک آزاد تھا تو عورت کے لئے غلام ہے بشرطیکہ دس دراهم کے برابر ہو..... احوال فقہاء

قاضی نے نکاح فاسد میں دخول سے پہلے تفریق کر دی تو مہر نہیں ہوگا

عدت کی ابتداء تفریق سے معتبر ہوگی نہ کہ آخری وطی سے

مہر مثل کے لئے کن عورتوں کا مہر مدار ہے

ولی نے مہر کا ضمان اٹھالیا تو ضمان درست ہے

عورت شوہر کو کب تک انتفاع سے روک سکتی ہے

ایک عورت سے نکاح کیا، پھر مہر میں اختلاف ہو گیا تو کسی کا قول معتبر ہے؟

اگر مہر مقرر میں اختلاف ہو تو بالا جماع مہر مثل واجب ہے

اگر اختلاف زوجین میں سے کسی ایک کی موت کے بعد ہوا تو کیا حکم ہے

اگر ورثہ میں اختلاف زوجین کی موت کے بعد ہوا تو شوہر کے ورثہ کا قول معتبر ہوگا..... احوال فقہاء

زوجین فوت ہو گئے اور مہر مقرر تھا تو عورت کے ورثہ اس کی میراث سے لیں اور اگر مہر مقرر نہیں تھا تو ورثہ کے لئے کچھ بھی نہیں ہے.....

اقوال فقہاء

عورت کی طرف کوئی چیز بھیجی، عورت نے کہا یہ ہدیہ ہے مرد کہتا ہے یہ مہر ہے تو مرد کا قول معتبر ہے

نصرانی نے نصرانیہ سے مردار پر یا بغیر مہر کے نکاح کیا، دخول کیا یا دخول سے پہلے طلاق دے دی یا شوہر فوت ہو گیا تو عورت کے لئے مہر

نہیں

ذمی نے ذمیہ سے شراب یا خنزیر پر نکاح کیا پھر دونوں مسلمان ہو گئے یا ایک مسلمان ہو گیا عورت کے لئے شراب اور خنزیر ہوگا یا قیمت؟

باب نکاح الرقیق

غلام اور باندی کا نکاح آقا کی اجازت سے جائز ہے

مکاتب کا نکاح بھی آقا کی اجازت سے درست ہے

غلام نے آقا کی اجازت سے نکاح کیا تو مہر کے بدلے غلام کو بیچا جائے گا

غلام نے آقا کی اجازت کے بغیر نکاح کیا آقا نے کہا طلاق دے دے یا جدا کر دے تو یہ اجازت نہیں

آقا نے غلام سے کہا کہ اس باندی سے نکاح کر اس نے نکاح فاسد کیا یا دخول کیا تو مہر میں اس غلام کو بیچا جائے گا

جس شخص نے مقروض عبد مازون کا نکاح ایک عورت سے کیا تو مہر کے بارے میں عورت قرض خواہوں کے ساتھ یکساں کی شریک ہے

جس نے اپنی باندی کا نکاح کیا تو رات خاوند کے گھر گزروانا آقا پر لازم نہیں ہے

جس نے اپنی باندی کا نکاح کیا دخول سے پہلے اسے قتل کر دیا تو اس کا مہر نہیں ہے..... احوال فقہاء

عورت نے خودکشی کر لی شوہر کے دخول سے پہلے، اس کے لئے مہر ہے..... احوال فقہاء

جب باندی کے ساتھ نکاح کیا تو عزل میں اختیار مولیٰ کی اجازت کا ہے..... احوال فقہاء

باندی نے اپنے مولیٰ سے نکاح کیا، پھر مولیٰ نے آزاد کر دیا، اسے آزادی کا اختیار ہے خواہ شوہر آزاد ہو یا غلام

۱۴۷

مکاتبہ نے اپنے شوہر کی اجازت سے نکاح کیا پھر آزاد ہو گئی اسے بھی اختیار ہے

۱۴۸

باندی نے اپنے مولیٰ کی اجازت کے بغیر نکاح کیا پھر آزاد کر دی گئی تو نکاح صحیح ہے

۱۴۸

اگر مولیٰ کی اجازت کے بغیر نکاح کیا ہزار پر اور مہر مثل سو روپے تھے، اور اس کے شوہر نے دخول کیا پھر اس کے مولیٰ نے آزاد کیا تو مہر مولیٰ کے لئے ہے

۱۴۹

بیٹے کہ باندی سے وطی کی، اس نے بچہ جنا تو یہ ام الولد ہے اور باپ پر اس کی قیمت لازم ہے اور مہر اس پر نہیں

۱۵۱

بیٹے نے اپنی باندی کا نکاح باپ سے کر دیا، اس نے بچہ جنا تو ام الولد نہ ہوگی اور نہ باپ پر قیمت لازم ہوگی مہر لازم ہوگا اور اولاد آزاد ہوگی

۱۵۲

آزاد عورت کسی غلام کی منکوحہ ہو پھر عورت نے مولیٰ شوہر سے کہا کہ اس کو میری طرف سے ایک ہزار کے بدلے آزاد کر دے تو مولیٰ نے ایسا کر دیا تو نکاح فاسد ہے

۱۵۳

عورت نے کہا آزاد کر دو لیکن مال مقرر نہیں کیا تو نکاح فاسد نہیں ہوگا اور ولاء معتق کے لئے ہوگا

۱۵۶

باب نکاح اہل الشرك

۱۵۶

کسی کافر نے بغیر گواہوں کے یا کسی کافر کی عدت میں نکاح کیا اور یہ ان کے دین میں جائز ہے پھر دونوں مسلمان ہو گئے پہلا نکاح برقرار ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

۱۵۷

صورت مسئلہ

۱۵۸

مجموعی نے اپنی ماں سے یا بیٹی سے نکاح کیا پھر دونوں مسلمان ہو گئے تو دونوں میں تفریق کی جائے گی

۱۵۹

دونوں میں سے ایک کے اسلام سے تفریق کی جائے گی اور مراۃ کی صورت میں تفریق نہیں کی جائے گی

۱۶۰

مرتد کا مسلمان، کافر، مرتدہ عورت سے نکاح جائز نہیں

۱۶۱

زوجین میں سے ایک مسلمان ہو تو بچہ مسلمان ہوگا

۱۶۲

عورت مسلمان ہو گئی اور اس کا خاوند کافر ہے قاضی اس پر اسلام پیش کرے گا اگر مسلمان ہو گیا تو عورت بیوی برقرار رہے گی ورنہ دونوں کے درمیان تفریق کی جائے گی، اقوال فقہاء

۱۶۵

عورت دار الحرب میں مسلمان ہو گئی اور شوہر کافر ہے یا حربی مسلمان ہو گیا اور اس کی بیوی مجوسہ ہے فرقت ہوگی یا نہیں

۱۶۶

فرقت واقعی ہو گئی اور عورت حربیہ ہے اس پر عدت نہیں، مسلمان عورت کا بھی یہی حکم ہے،..... اقوال فقہاء

۱۶۶

زوجین میں سے ایک دار الحرب سے مسلمان ہو کر دار السلام آ گیا دونوں کے درمیان تفریق کی جائے گی، امام شافعی کا نقطہ نظر

۱۶۸

عورت دار السلام ہجرت کر کے آ گئی اس سے بغیر عدت کے نکاح جائز ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

۱۶۹

زوجین میں سے کوئی ایک مرتد ہو گیا تو بغیر طلاق کے فرقت واقع ہوگی..... اقوال فقہاء

۱۷۱

زوجین دونوں اکٹھے مرتد ہوئے پھر اکٹھے مسلمان ہوئے نکاح برقرار رہے گا..... امام زفر کا نقطہ نظر

۱۷۲

باب القسم

۱۷۳

ایک آدمی کی دو آزاد عورتیں ہوں تو اس پر دونوں کے درمیان باری میں برابری کرنا لازم ہے خواہ دونوں باکرہ ہوں یا ثیبہ یا ایک باکرہ ہو دوسری ثیبہ

۱۷۴

قدیمہ اور جدیدہ باری میں برابر ہیں

ایک آزاد دوسری باندی ہو تو قسم کا طریقہ
حالت سفر میں قسم نہیں

کتاب الرضاع

دودھ کتنی مقدار کے ساتھ حرمت رضاعت متعلق ہوتی ہے

مدت رضاعت، اقوال فقہاء

مدت رضاعت کے بعد حرمت رضاعت متعلق نہیں ہوتی

جورشتے نسب سے حرام ہوتے ہیں وہ رضاعت سے بھی حرام ہوتے ہیں

رضاعی بیٹے کی بہن سے نکاح جائز ہے

رضاعی باپ کی بیوی اور رضاعی بیٹے کی بیوی سے نکاح ناجائز ہے

لبن الفحل سے حرمت متعلق ہوتی ہے، لبن الفحل کا مطلب

رضاعی بھائی کی بہن سے نکاح جائز ہے

دولہ کا لڑکی جو ایک عورت کے پستان پر جمع ہوئے ان کا آپس میں نکاح کرنا ناجائز ہے

مرضعہ کے لئے مرضعہ کے بیٹوں سے نکاح ناجائز ہے

دودھ کے ساتھ پانی مل جائے تو غالب کا اعتبار ہے

اگر دودھ کھانے کے ساتھ مل جائے تو حرمت متعلق نہیں ہوتی

دودھ دوائی ساتھ ملایا گیا اور دودھ غالب ہے تو حرمت متعلق ہوگی

عورت کا دودھ بکری کے دودھ کے ساتھ مل گیا اور غالب عورت کا دودھ ہے تو حرمت متعلق ہوگی

دو عورتوں کا دودھ مل گیا جس کا غالب ہے اسی سے حرمت متعلق ہوگی..... اقوال فقہاء

باکرہ کا دودھ اتر آیا اس نے بچہ کو پلایا تو حرمت متعلق ہوگی

عورت کے مرنے کے بعد اس کا دودھ دوا گیا پھر بچہ کو پلایا حرمت متعلق ہوگی

بچہ کا دودھ سے حقنہ کیا گیا حرمت متعلق نہیں ہوگی

مرد کا دودھ اتر آیا اس نے بچے کو دودھ پلایا حرمت متعلق نہیں ہوگی

دو بچوں نے بکری کا دودھ پیا حرمت متعلق نہیں ہوگی

ایک آدمی نے صغیرہ اور کبیرہ سے نکاح کیا کبیرہ نے صغیرہ کو دودھ پلایا، دونوں حرام ہو جائیں گی

رضاعت میں تنہا عورتوں کی گواہی قابل قبول نہیں

کتاب الطلاق

باب طلاق السنة

طلاق کی تین قسمیں

طلاق حسن، امام مالکؒ کا نقطہ نظر

طلاق بدعت..... امام شافعیؒ کا نقطہ نظر

۲۰۴

طلاق سنت

۲۰۵

عورت کو حیض منفر یا کبر کی وجہ سے نہ آتا ہو اس کے لئے طلاق کا سنت طریقہ

۲۰۷

وطی اور طلاق کے درمیان زمانہ کے فصل کا حکم

۲۰۸

حاملہ کی طلاق

۲۰۸

حاملہ کی طلاق سنت

۲۰۹

حالت حیض میں دی ہوئی طلاق واقع ہو جاتی ہے

۲۱۰

عورت حیض سے پاک ہو گئی پھر حائضہ ہوئی، پھر طاہرہ ہو گئی طلاق دینے یا روک لینے کا حکم

۲۱۱

انت طالق ثلاثا للسنۃ سے طلاق دینے کا حکم

۲۱۲

آئندہ یا ذوات الاشہر والی کو انت طالق ثلاثا للسنۃ سے طلاق دینے کا حکم

۲۱۳

عاقل بالغ کی طلاق واقع ہو جاتی ہے اور بچے، مجنون اور سونے والے کی طلاق واقع نہیں ہوتی

۲۱۴

مکرہ کی طلاق واقع ہو جاتی ہے..... امام شافعی کا نقطہ نظر

۲۱۵

نشہ والے کی طلاق واقع ہو جاتی ہے یا نہیں؟

۲۱۵

موت کے کی اشارہ سے طلاق واقع ہو جاتی ہے

۲۱۶

باندی اور آزاد عورت کی تعداد طلاق

۲۱۷

غلام نے مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا اور طلاق دی تو واقع ہو جائے گی

۲۱۸

باب ایقاع الطلاق

۲۱۸

طلاق کی دو قسمیں، طلاق صریح و کنایہ

۲۱۹

مطلقہ کہنے سے طلاق کا حکم

۲۱۹

مذکورہ نقطہ سے ایک طلاق واقع ہو گئی اگرچہ زیادہ کی نیت بھی ہو، امام شافعی کا نقطہ نظر

۲۲۰

انت الطلاق یا انت طالق الطلاق یا انت طالق طلاق کے الفاظ سے کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

۲۲۲

انت طالق الطلاق سے طلاق دینے کا حکم

۲۲۲

عورت کے کل یا ایسے جزء کی طرف طلاق کو منسوب کرنا جس سے کل کو تعبیر کیا جاتا ہو طلاق ہوگی یا نہیں

۲۲۳

جزء شائع کو طلاق دینے کا حکم

۲۲۳

یدک طالق یا رجلک طالق سے طلاق واقع ہوگی یا نہیں، اقوال فقہاء

۲۲۶

نصف تطلیقہ اور ثلث تطلیقہ سے طلاق دینے کا حکم

۲۲۶

انت طالق انصاف تطلیقتین سے کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

۲۲۷

انت طالق من واحده الی ثنتين اور من واحده الی ثلاث یا ما بین واحده الی ثلاث کے الفاظ سے کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

۲۲۹

انت واحده فی ثنتين کے الفاظ سے طلاق دی خواہ ضرب و حساب کی نیت ہو یا نہیں کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

۲۳۰

انت طالق من ھننا الی الشام کہنے سے طلاق کا حکم

۲۳۱

انت طالق بمحکۃ فی مکۃ کہنے سے فی الحال طلاق واقع ہو جاتی ہے

- ۲۳۱ انت طلاق اذا دخلت مكة سے کب طلاق واقع ہوگی
- ۲۳۲ فصل فی اضافه الطلاق الی الزمان
- ۲۳۲ انت طالق غدا سے کب طلاق واقع ہوگی
- ۲۳۳ انت طالق الیوم غداً یا غداً الیوم کہنے سے طلاق کا حکم
- ۲۳۳ انت طالق فی غدا سے طلاق دینے کا حکم
- ۲۳۴ انت طالق امس سے طلاق دی حالانکہ آج نکاح کیا طلاق واقع نہیں ہوگی
- ۲۳۵ انت طالق قبل ان تزوجك سے طلاق دینے کا حکم
- ۲۳۶ انت طالق ما لم اطلقك او متی ما لم اطلقك کے الفاظ کہہ کر خاموش رہا طلاق واقع ہوگی یا نہیں
- ۲۳۶ انت طالق ان لم اطلقك سے طلاق واقع نہیں ہوگی
- ۲۳۷ انت طالق اذا ما لم اطلقك کے الفاظ سے طلاق واقع نہیں ہوگی
- ۲۳۷ انت طالق ما لم اطلقك انت طالق کے الفاظ سے طلاق کا حکم
- ۲۳۹ یوم ان تزوجك فانت طالق سے طلاق دینے کا حکم
- ۲۴۰ انت طالق میں نیت سے طلاق سے بھی طلاق واقع نہیں ہوتی
- ۲۴۲ انت طالق واحدة او لا سے کچھ بھی واقع نہیں ہوگا
- ۲۴۲ انت طالق مع موتی یا انت طالق مع موتک سے بالاتفاق طلاق واقع نہیں ہوتی
- ۲۴۲ شوہر بیوی کا یا کسی حصے کا مالک ہو جائے یا عورت شوہر کی مالک یا کسی حصے کی مالک ہو جائے فرقت واقع ہو جائے گی
- ۲۴۵ اپنی بیوی، باندی سے کہا کہ تو دو طلاق والی ہے تیرے موٹی کے تجھ کو آزاد کرنے کے بعد آقا نے آزاد کرو یا تو زوج رجعت کا مالک ہوگا
- ۲۴۵ کسی نے اپنی بیوی باندی سے کہا تو کل دو طلاق والی ہے اور اس کے آقا نے کہا تو کل آزاد ہے کل آگئی تو باندی پر دو طلاقیں مغلظہ واقع ہوں گی بغیر حلالہ نکاح درست نہیں
- ۲۴۷ تشبیہ طلاق اور اس کے وصف کے بیان میں انت طالق ھکذا کہہ کر انگوٹھے، سہا بے اور وسطی سے اشارہ کیا تو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی
- ۲۴۹ طلاق کو شدت یا زیارت کے وصف کے ساتھ متصف کیا تو کتنی طلاقیں واقع ہوں گی
- ۲۵۰ انت طالق الفحش الطلاق سے طلاق دینے کا حکم
- ۲۵۱ انت طالق کا لجل سے طالق دینے کا حکم
- ۲۵۲ انت طالق اشد الطالق او کالف او ملء البیت سے کتنی طلاقیں واقع ہوں گی
- ۲۵۲ انت طالق تطليقة تشدیدہ او عریضة او طویلة سے ایک طلاق باندہ واقع ہوگی
- ۲۵۵ دخول سے پہلے طلاق دینے کا بیان دخول سے پہلے تین طلاقیں دینے کا حکم
- ۲۵۶ اگر جدا تین طلاقیں دیں تو پہلی سے باندہ ہو جائے گی
- ۲۵۶ انت طالق واحدة و واحدة سے طلاق دینے کا حکم
- ۲۵۷ انت طالق واحدة قبل واحدة او بعدھا واحدة سے ایک طلاق واقع ہوگی

۲۵۹

انت طالق واحدة مع واحدة او معاً واحدة سے دو طلاقیں واقع ہوں گی

۲۵۹

ان دخلت الدار فانت طالق واحدة کے الفاظ سے طلاق دے دی اور عورت گھر میں داخل ہوئی ایک طلاق واقع ہوگی یا دو..... اتوال نقباء

۲۶۰

قسم ثانی..... کنایات کا بیان

۲۶۰

الفاظ کنائی میں نیت یا دلالت حال سے طلاق واقع ہوتی ہے

۲۶۱

طلاق کنائی کی دو قسمیں..... تین الفاظ کنائی سے طلاق رجعی واقع ہوتی ہے

۲۶۲

بقیہ کنایات سے طلاق کی نیت ہو تو ایک طلاق بائن اور اگر تین طلاق کی نیت ہو تو تین طلاقیں واقع ہو جاتی ہیں

۲۶۳

مذکورہ طلاق میں بغیر نیت طلاق، طلاق واقع ہو جاتی ہے

۲۶۵

پہلے تین الفاظ کے علاوہ بقیہ کنایات میں طلاق بائن واقع ہوتی ہے..... امام شافعی کا نقطہ نظر

۲۶۷

اعتمدی، اعتمدی سے پہلے طلاق کی نیت کی اور دوسری اور تیسری میں ضیض کی نیت کی تو قضا بقصد یق کی جائے گی

۲۶۹

باب تفویض الطلاق

۲۶۹

فصل فی الاختیار

۲۶۹

اختاری، طلقی نفسک سے عورت کا اختیار دینے کا حکم

۲۷۰

عورت کا اختیار مجلس سے قیام کے وقت ختم ہو جائے گا

۲۷۰

اختاری کے جواب میں عورت نے نفس کو اختیار کر لیا تو ایک طلاق بائنہ واقع ہو جائے گی

۲۷۱

لفظ نفس زوجین میں سے کسی ایک کے کلام میں ہونا ضروری ہے

۲۷۱

مرد نے کہا اختاری نفسک عورت نے کہا اخترت تو ایک طلاق بائنہ واقع ہو جائے گی

۲۷۲

شوہر نے اختاری کہا عورت نے انا اختار نفسی کہا تو طلاق واقع ہو جائے گی

۲۷۴

شوہر نے اختاری اختاری اختاری کہا اور عورت نے اخترت الا ولی والو سطلی والا خیرہ کہا تو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی

۲۷۵

مرد نے امرک بیدک فی تطلقۃ یا اختاری تطلقۃ کہا اور عورت نے نفس کو اختیار کیا تو ایک طلاق واقع ہو جائے گی اور شوہر رجوع کا مالک ہوگا

۲۷۵

فصل فی الامر بالید

۲۷۶

مرد نے امر بیدک کہا اور تین طلاق کی نیت کی عورت نے اخترت نفسی بواحدة کہا تو تین طلاقیں واقع ہوں گی

۲۷۶

عورت نے امر بیدک کے جواب میں طلقت نفسی بواحدة یا اخترت نفسی بتطلقۃ کہا تو ایک طلاق بائنہ واقع ہوگی

۲۷۶

مرد نے امرک بیدک الیوم و بعد غد کہا تو رات داخل نہیں ہوگی

۲۷۷

مرد نے امرک بیدک الیوم غدا کہا تو رات داخل ہوگی

۲۷۸

مرد نے امرک بیدک یوم یقدم فلان کہا وہ فلاں آگیا تو عورت کو اس کے آنے کا علم نہ ہوا یہاں تک کہ رات آگئی عورت کے لیے اختیار نہیں رہا

۲۸۰

عورت کے معاملہ کو اس کے ہاتھ میں دیا یا اس کو طلاق کا اختیار دیا پھر عورت اسی مجلس میں ایک دن ٹھہری رہی تو معاملہ اس کے ہاتھ میں ہوگا

۲۸۰

اگر عورت سن رہی تھی تو اس مجلس کا اعتبار ہے اور اگر سن نہیں رہی تو مجلس علم یا مجلس خبر کا اعتبار کیا جائے گا

۲۸۰

عورت کھڑی تھی بیٹھ گئی تو عورت کو اختیار ہوگا

۲۸۲

۲۸۲

فصل فی المشیۃ

۲۸۲

عورت کو طلقی نفسک کہا کوئی نیت نہیں تھی یا ایک کی نیت تھی تو عورت نے طلقت نفسی کہا تو ایک طلاق رجعی واقع ہو جائے گی

۲۸۲

شوہر نے کہا طلقی نفسک عورت نے کہا اینت نفسی یا اخترت نفسی تو کون سے لفظ سے طلاق واقع ہوگی

۲۸۵

طلق نفسک کہہ کر شوہر قول سے رجوع نہیں کر سکتا

۲۸۶

طلق نفسک متنی شئت کہا تو عورت مجلس اور مجلس کے بعد اپنے آپ کو طلاق دے سکتی ہے

۲۸۷

طلق نفسک ثلاثاً کہا عورت نے طلقت واحدة کہا تو ایک طلاق واقع ہوگی

۲۸۸

مرد نے طلقی نفسک واحدة کہا عورت نے اپنے نفس کو تین طلاق دیں تو کوئی طلاق واقع ہوگی یا نہیں، اقوال فقہاء

۲۸۹

شوہر نے طلاق رجعی دینے کا کہا اس نے باندہ دی یا باندہ دینے کا کہا اس نے رجعی طلاق دی مرد نے جس طلاق کا حکم کیا وہی واقع ہوگی

۲۹۰

مرد نے طلقی نفسک ثلاثاً ان شئت کہا عورت نے ایک طلاق دے دی تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی

۲۹۰

طلق نفسک واحدة ان شئت کہا عورت نے تین واقع کیں تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی

۲۹۱

مرد نے انت طالق ان شئت کہا عورت نے شئت ان شئت کہا مرد نے شئت کہا تو امر بالید باطل ہو جائے گا

۲۹۲

اور اگر مرد نے انت طالق اذا شئت او اذا ما شئت اوفی شئت اوفی ما شئت کہا عورت نے اس امر کو رد کر دیا تو یہ رد ہو گیا یا نہیں

۲۹۳

مرد نے انت طالق کما شئت کہا تو عورت اپنے آپ کو کتنی طلاقیں دے سکتی ہے

مرد نے انت طالق حیث شئت او این شئت کہا طلاق نہیں ہوگی۔ یہاں تک کہ عورت چاہے اگر مجلس میں کھڑی ہو گئی عورت کے لیے

۲۹۴

مشیت نہیں ہے

۲۹۵

مرد نے انت طالق کیف شئت کہا تو طلاق واقع ہو جائے گی اور شوہر رجوع کا مالک ہوگا

۲۹۷

مرد نے انت طالق کم شئت او ما شئت کہا تو عورت اپنے آپ کو کتنی طلاقیں دے سکتی ہے

۲۹۷

مرد نے طلقی نفسک من ثلاث ما شئت کہا تو عورت نے اپنے آپ کو کتنی طلاقیں دے سکتی ہے

۲۹۹

باب الایمان فی الطلاق

۲۹۹

طلاق کو نکاح پر معلق کیا تو نکاح کے بعد طلاق واقع ہو جائے گی

۳۰۰

اگر طلاق کو شرط پر معلق کیا تو شرط کے بعد طلاق واقع ہو جائے گی

۳۰۱

قاعدہ کلیہ

۳۰۱

اجنبیہ کو کہا ان دخلت الدار فانك طالق پھر اس سے نکاح کر لیا ہو گھر میں گھر میں داخل ہوئی طلاق واقع نہیں ہوگی

۳۰۲

الفاظ شرط

۳۰۲

جب شرط پائی جائے تو یمین منحل ہو کر ختم ہو جاتی ہے

۳۰۳

کما دخلت الدار فانك طالق پر متفرع مسئلہ

۳۰۳

کلمتا تزوجت امرأة فہی طالق سے معلق کرنے کا حکم

۳۰۴

یمین کے بعد مالک کا زوال اس کو باطل نہیں کرتا

۳۰۵

اگر شرط میں زوجین کا اختلاف ہو جائے تو کس کا قول معتبر ہے

۳۰۵

اگر شرط ایسی ہے کہ عورت سے ہی معلوم ہو سکتی ہے تو عورت کا قول اس کے حق میں معتبر ہوگا

- شوہر نے کہا ان كنت تحبين ان يعذبك الله في نار جهنم فان طالق وعبدى حر عورت نے کہا احبہ تویہ قول عورت کے حق میں معتبر ہے اور غلام کے حق میں نہیں اور اسی طرح شوہر نے کہا ان كنت تحبيني فان طالق و هذه سے عورت احبك کہا تو طلاق واقع ہو جائے گیا اور غلام آزاد نہ ہوگا
- شوہر نے کہا اذا حضرت فان طالق عورت نے خون دیکھا طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں تک کہ تین دن تک خون جاری رہے
- اگر شوہر نے کہا اذا حضرت حیض فان طالق عورت کو طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں تک کہ عورت حیض سے پاک ہو جائے
- شوہر نے کہا انت طالق اذا صمت یوما سورج غروب ہونے پر طلاق واقع ہو جائے گی
- شوہر نے بیوی سے کہا اذا ولدت غلاما فان طالق واحدة واذا ولدت جاریہ فان طالق ثنتين لڑکا اور لڑکی دونوں کو جتنا کتنی طلاقیں واقع ہوں گی
- شوہر نے منکوحہ سے کہا ان کلمت ابا عمر و ابا یوسف فان طالق ثلاثا پھر ایک طلاق دے دی جائے ہوگی اور اس کی عدت گذر گئی پھر اس نے ابو عمرو سے اس حال میں کلام کیا وہ اس کی بیوی نہیں تھی پھر عورت سے نکاح کر لیا پھر عورت نے ابو یوسف سے کلام کیا اس حال میں کہ وہ بیوی ہے تو کتنی طلاقیں واقع ہوں گی
- شوہر نے کہا ان دخلت الدار فان طالق ثلاثا پھر دو طلاقیں دیں اس نے دوسرے سے نکاح کیا اس نے دخول بھی کر لیا پھر شوہر ثانی سے مطلقہ شوہر اول کے نکاح میں آئی اب یہ گھر میں داخل ہوئی کتنی طلاقیں واقع ہوں گی
- شوہر نے کہا ان دخلت الدار فان طالق ثلاثا پھر کہا انت طالق ثلاثا اس نے دوسرے سے نکاح کیا اس نے دخول بھی کیا پھر پہلے شوہر کی طرف لوٹ کر آئی اور گھر میں داخل ہوئی کتنی طلایں واقع نہیں ہوگی
- شوہر نے بیوی سے کہا، جب میں تجھ سے جماع کروں تجھے تین طلاق اس نے جماع کیا پس جب التفاء ختامین ہوا تو تین طلاق واقع ہو جائیں گی اگر ایک گھڑی پڑا رہا تو مہر واجب نہیں اگر نکالا پھر داخل کیا پھر مہر واجب ہے
- استثناء کا بیان..... شوہر نے بیوی کو انت طالق ان شاء الله مصلیٰ کہا تو طلاق واقع نہیں ہوگی
- شوہر نے منکوحہ سے کہا انت طالق ثلاثا والا واحدة تو دو طلاقیں واقع ہوں گی اور اگر کہا انت طالق اثنتين تو ایک طلاق واقع ہوگی



بسم الله الرحمن الرحيم

پیش لفظ

از مولانا جمیل احمد صاحب سکروڈوی استاذ دارالعلوم دیوبند

فقہ حنفی کی شہرہ آفاق اور محرکہ الآراء تصنیف ہدایہ جلد ثانی کا ترجمہ اور تشریح ”اشرف الہدایہ“ پیش خدمت ہے۔ ترجمہ اور تشریح کے وقت ہدایہ کی معتبر اور معیاری شروح مثلاً یعنی شرح ہدایہ، کفایہ اور فتح القدیر نیز عاشیہ حضرت امام علامہ عبدالحی عکسوی کو مکمل طور پر سامنے رکھا گیا ہے اور پوری کوشش کی گئی ہے کہ نقل مذاہب، تفصیل صورت مسئلہ اور حل لغات میں وہی بات لکھی جائے جس کو مذکورہ محققین نے اختیار کیا ہے عبارت کو دلنشین اور اسلوب کو سہل بنانے کی جتنی ممکن کوشش ہو سکتی تھی اس سے دریغ نہیں کیا گیا ہے۔ نیز یہ بھی ملحوظ رکھا گیا ہے کہ صاحب ہدایہ نے جہاں قیاسی اور استدلالی طریقہ اختیار کیا اس کو اشکال اربعہ کی صورت میں پیش کیا جائے۔ ناچیز کو زمانہ طالب علمی سے اب تک تقریباً چودہ سال سے ہدایہ سے خصوصی شغف رہا ہے اور مذاکرہ تدریس سے تفہیم مطالب کا جو تجربہ اس ناچیز نے حاصل کیا ہے اس سے میں پورا پورا فائدہ اٹھایا ہے اور اس کی پوری سعی کی ہے کہ میرا پیرایہ بیان حضرات مدرسین اور طلبہ عزیز ہر دو طبقہ کے لئے یکساں مفید اور معیاری ہو۔ اس کے باوجود مجھے ہمہ دانی و ہمہ بینی کا دعویٰ ہرگز نہیں۔ میں بالکل بے بضاعت اور کم مایہ طالب علم ہوں اور کتب فقہ کی تصنیف میں یہ میرا پہلا قدم ہے مجھ سے لغزش اور چوک ہو سکتی ہے۔ ناظرین باتمین سے درخواست ہے کہ میری تشریح میں جہاں غلطی یا کوتاہی نظر آئے مجھ کو آگاہ فرمائیں ان شاء اللہ دوسری اشاعت میں اس کی اصلاح کر لی جائے گی۔ حق تعالیٰ میری اس حقیر کوشش کو قبول فرمائے اور کتاب کو خصوصی فیضان سے نوازے آمین۔

جمیل احمد سکروڈوی

مدرس دارالعلوم دیوبند

تمہید

صاحب ہدایہ نے کتاب کی ترتیب اس طرح رکھی کہ سب پہلے عباداتِ محضہ (نماز، روزہ وغیرہ کے مسائل کو) بیان فرمایا آخر میں معاملاتِ محضہ (بیوع اور شفعہ وغیرہ کے احکام کو) بیان فرمایا اور درمیان میں ایسے مسائل بیان فرمائے جن میں عبادت کے معنی بھی موجود ہیں اور معاملہ کے بھی مثلاً نکاح میں عبادت کے معنی تو اس لئے ہیں کہ نکاح میں مشغول ہونا نوافل میں مشغول ہونے سے افضل ہے۔ نیز نکاح میں وقوع فی الزنا سے نفس کی حفاظت ہے نکاح میں معاملہ کے معنی اس لئے ہیں کہ اس میں وہ مال ہوتا ہے جو ملکِ بضع کا عوض ہے نیز ایجاب و قبول اور شہادت ہے اور قضاء قاضی کی ضرورت پیش آتی ہے۔

فضائلِ نکاح..... دو عبادتیں ایسی ہیں جو حضرت آدم علیہ السلام سے لے کر آج تک مشروع ہیں جنت میں بھی مستقر باقی رہیں گی۔ ایک ایمان، دوم نکاح۔

احادیث.....

- (۱) جس نے میری سنت (نکاح) سے بے رغبتی کی وہ مجھ سے نہیں۔ (اسنن)
- (۲) متاع دنیا میں سے بہتر صالحہ عورت ہے۔ (مسلم)
- (۳) چار چیزیں رسولوں کی سنت ہیں حیار کھانا، خوشبو کا استعمال، مسواک، نکاح۔ (ترمذی)
- (۴) چار چیزیں جس کو ملیں اس کو دنیا اور آخرت کی بھلائی ملی مجملہ ان میں صالحہ عورت ہے جو شوہر کی خیانت نہ کرے، نہ اس کے مال میں نہ اپنے نفس میں۔ (طبرانی)
- (۵) جس نے نکاح کر لیا اس نے آدھا ایمان بچا لیا، پھر آدھے کے بچانے میں اللہ تعالیٰ سے تقویٰ رکھے۔ (بیہقی)
- (۶) جو شخص کسی عورت کے ساتھ اس کی وجہ سے نکاح کرتا ہے تو اللہ تعالیٰ کچھ نہیں دیتا سوائے ذلت کے اور یونہی مالدار کی خیال سے ہو تو محتاجی اور حسب کے خیال سے ہو تو کمینگی بڑھتی ہے اور اگر عفت کے خیال سے ہو تو اللہ تعالیٰ برکت دیتا ہے۔ یہ بات بھی پیش نظر رہے کہ صاحب ہدایہ نے عنوانات میں تین لفظ ذکر فرمائے ہیں۔

کتاب۔ باب۔ فصل۔

- کتاب: بمنزلہ جنس کے ہے (جس کے تحت ایسے بہت سے مسائل مذکور ہوتے ہیں جن کی حقیقتیں مختلف ہیں)۔
 باب: بمنزلہ نوع کے ہے (جس کے تحت ایسے بہت سے مسائل مذکور ہوتے ہیں جن کی حقیقت ایک ہو)۔
 فصل: بمنزلہ شخص کے ہے جس کے تحت کسی معین شخص مسئلہ کو ذکر کیا جاتا ہے۔

بِسْمِ اللّٰهِ الرَّحْمٰنِ الرَّحِیْمِ

کِتَابُ النِّكَاحِ

ترجمہ..... یہ کتاب احکام نکاح کے بیان میں ہے۔

تشریح..... نکاح لغت میں ضم کے لئے ہے، پھر وہی کے معنی میں نقل کر لیا گیا، وہی کے ضم پر مشتمل ہونے کی وجہ سے، پھر عقد نکاح کی طرف نقل کر لیا گیا، اس لئے کہ عقد سبب ضم ہے، گویا عقد مجاز المجاز ہے۔

نکاح کے اقسام..... نکاح شرعی کی تین قسمیں ہیں: سنت، مؤکدہ، واجب و مکروہ۔ مہر، نفقہ اور وہی پر قدرت کی صورت میں نکاح سنت مؤکدہ ہے، عورتوں کی طرف شدت اشتیاق کے وقت واجب ہے اور جس وقت ظلم کا غالب گمان ہو اور فرائض و سنن کے ترک کا تو ایسی صورت میں نکاح مکروہ ہے۔

عقد نکاح کے لئے ایجاب و قبول کی شرعی حیثیت

قَالَ النِّكَاحُ يَنْعَقِدُ بِالْإِيجَابِ وَالْقَبُولِ بِلَفْظَيْنِ يُعَبَّرُ بِهِمَا عَنِ الْمَاضِي لِأَنَّ الصِّيغَةَ وَإِنْ كَانَتْ لِلْإِخْبَارِ وَضَعًا فَقَدْ جُعِلَتْ لِلْإِنْشَاءِ شَرْعًا دَفْعًا لِلْحَاجَةِ.

ترجمہ..... نکاح متحقق ہوتا ہے ایجاب و قبول کے ساتھ ایسے دو لفظوں کے ذریعے جن کو صیغہ ماضی سے تعبیر کیا گیا ہو، اس لئے کہ صیغہ ماضی اگرچہ اخبار کے لئے موضوع ہے لیکن شرعاً انشاء کے لئے نقل کر لیا گیا ضرورت کو دور کرنے کے لئے۔

تشریح..... ایجاب اس لفظ کو کہتے ہیں جو احد المتعاقدين سے اولاً صادر ہوتا ہے، اس لئے کہ وہ مخاطب پر اثبات یا نفی میں جواب کو واجب کرتا ہے اور جو لفظ احد المتعاقدين سے ثانیاً صادر ہوگا وہ قبول کہلائے گا، ماتن نے ”بِلَفْظَيْنِ“ فرما کر اس طرف اشارہ فرمادیا ہے کہ صرف تحریری ایجاب و قبول سے نکاح منعقد نہیں ہوگا، یہی قول ائمہ ثلاثہ کا بھی ہے، کیونکہ تحریری ایجاب و قبول کو نقوش تو کہا جاسکتا ہے لفظ نہیں۔

لأن الصيغة..... سے دلیل کی صورت میں اشکال کا جواب دیا گیا ہے، حاصل اشکال یہ ہے کہ نکاح انشاء کے قبیل سے ہے اور انشاء کہتے ہیں اثبات مالم یکن ثابتاً کو، یعنی جو چیز ثابت نہیں تھی اس کو ثابت کرنا۔ اور حدوث امر فی الحال کو یعنی زمانہ موجودہ میں کسی امر کو عدم سے وجود میں لانا۔ لہذا انعقاد نکاح ایسے لفظ کا محتاج ہوگا جو صراحۃً اس معنی پر دلالت کرے اور لغت میں ایسا لفظ موجود نہیں جو صراحۃً حدوث امر فی الحال پر دلالت کرے، کیونکہ ماضی تو گزشتہ پر دلالت کرتی ہے اور مضارع جس طرح حال پر دلالت کرتا ہے، استقبال پر بھی دلالت کرتا ہے، لہذا مضارع کی دلالت حال پر صریحی نہیں ہوگی، تو اب ایجاب و قبول کو صیغہ ماضی سے کیسے تعبیر کیا جاسکتا ہے۔ جواب یہ دیا گیا ہے کہ صیغہ ماضی گواخبار کے لئے وضع کیا گیا ہے، لیکن مصالح نکاح کی ضرورت کو پورا کرنے کے لئے انشاء کے معنی میں نقل کیا گیا۔ جیسے جملہ دعائیہ ”سقی اللہ ثوابہ“ اور افعال مدح ”نعم“ اور ذم ”بئس“ میں ماضی کو انشاء کے معنی میں نقل کر لیا گیا ہے۔ واللہ اعلم۔

ایجاب و قبول کے لئے کون سے صیغے ضروری ہیں

وَيَنْعَقِدُ بِلَفْظَيْنِ يُعَبَّرُ بِأَحَدِهِمَا عَنِ الْمَاضِي وَبِالْآخَرِ عَنِ الْمُسْتَقْبَلِ مِثْلُ أَنْ يَقُولَ رَجُلِي فَيَقُولَ رَجُلِي

لَأنَّ هَذَا تَوْكِيلٌ بِالنِّكَاحِ وَالْوَاحِدُ يَتَوَلَّى طَرَفِي النِّكَاحِ عَلَى مَا نُبَيِّنُهُ اِنْ شَاءَ اللّٰهُ.

ترجمہ..... اور منعقد ہو جائے گا نکاح ایسے دو لفظوں کے ساتھ کہ ان میں سے ایک کو تعبیر کیا جائے صیغہ ماضی سے اور دوسرے کو صیغہ مستقبل سے۔ مثلاً کوئی کہے زوجہ جی۔ جواب میں دوسرا کہے زوجہ جی اس لئے کہ یہ (زوجہ جی) تو کیل بالنکاح ہے اور ایک آدمی طرفین نکاح (یعنی ایجاب و قبول) کا متولی ہو سکتا ہے۔ اس اصول کو ہم انشاء اللہ آئندہ بیان کریں گے۔

تشریح..... متن میں مستقبل سے مراد صیغہ امر ہے، حاصل یہ ہوا کہ نکاح صیغہ ماضی اور صیغہ امر سے بھی منعقد ہو جاتا ہے۔ مثلاً مرد نے کہا کہ میرا نکاح کر دے، عورت جواب میں کہے کہ میں نے نکاح کر دیا، یا برعکس تو نکاح منعقد ہو جائے گا۔ اس لئے کہ قول اول ایجاب نہیں ہے۔ بلکہ نکاح کا وکیل بناتا ہے اور دوسرا قول ”زوجہ جی“ ایجاب و قبول دونوں ہے اور نکاح میں احد المتعاقدین ایجاب و قبول دونوں کر سکتا ہے اپنی جانب سے اصل ہونے کی وجہ سے اور دوسرے کی طرف سے وکیل ہونے کی وجہ سے۔ باب نکاح میں ایک آدمی ایجاب و قبول دونوں کا متولی بن سکتا ہے اگرچہ باب بیع میں درست نہیں۔ وجہ فرق یہ ہے کہ بیع میں حقوق لوٹتے ہیں وکیل کی طرف اور نکاح میں مؤکل کی طرف۔ لہذا بیع میں احد المتعاقدین کے طرفین کا متولی بننے کی صورت میں ایک ہی شخص کا مطالب اور مطالب، مملک اور مملک ہونا لازم آئے گا جو غیر معقول اور محال ہے۔ اور چونکہ نکاح میں حقوق مؤکل کی طرف لوٹتے ہیں۔ اس لئے یہ خرابی لازم نہیں آئے گی۔ تفصیل آئندہ آئے گی۔

کن کن الفاظ سے نکاح منعقد ہوتا ہے امام شافعی کا نقطہ نظر

وَيَنْعَقِدُ بِلَفْظِ النِّكَاحِ وَ التَّزْوِيجِ وَ الْهَبَةِ وَ التَّمْلِيكِ وَ الصَّدَقَةِ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا يَنْعَقِدُ إِلَّا بِلَفْظِ النِّكَاحِ وَ التَّزْوِيجِ لِأَنَّ التَّمْلِيكَ لَيْسَ حَقِيقَةً فِيهِ وَلَا مَجَازًا عَنْهُ لِأَنَّ التَّزْوِيجَ لِلتَّلْفِيقِ وَ النِّكَاحُ لِلضَّمِّ وَلَا ضَمٌّ وَلَا مَجَازٌ بَيْنَ الْمَالِكِ وَ الْمَمْلُوكِ أَصْلًا وَلَنَا أَنَّ التَّمْلِيكَ سَبَبٌ لِمِلْكِ الْمُتَمَتِّعَةِ فِي مَجْلَئِهَا بِوَاسِطَةِ مِلْكِ الرِّقَبَةِ وَ هُوَ الْغَائِبُ بِالنِّكَاحِ وَ السَّبَبِيَّةُ طَرِيقُ الْمَجَازِ.

ترجمہ..... اور نکاح منعقد ہوتا ہے لفظ نکاح، تزویج، ہبہ، تملیک اور صدقہ سے۔ اور امام شافعی نے فرمایا کہ نکاح نہیں منعقد ہوگا مگر لفظ نکاح اور لفظ تزویج کے ساتھ اس لئے کہ تملیک نکاح میں نہ حقیقت ہے اور نہ اس سے مجاز ہے اس لئے کہ تزویج آتا ہے تلفیق (چمکانا) کے لئے۔ اور نکاح ضم (ملانا) کے لئے اور مالک اور مملوک کے درمیان ضم ہوتا ہے اور نہ ہی ازدواج۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ تملیک سبب ہے ملک متحدہ کا محل متحدہ میں ملک رقبہ کے واسطے سے۔ اور ملک متحدہ ثابت ہے نکاح سے اور سیرت طریق مجاز ہے۔

تشریح..... مصنف نے اس عبارت میں الفاظ نکاح کو بیان فرمایا ہے، احتاف کے نزدیک متن میں ذکر کردہ تمام الفاظ سے نکاح منعقد ہو جاتا ہے۔ صاحب شرح وقایہ نے ضابطہ بیان کیا کہ ہر وہ لفظ جو تملیک عین فی الحال کے لئے وضع کیا گیا ہے اس کے ساتھ نکاح منعقد ہو جائے گا۔ امام شافعی فرماتے ہیں کہ صرف دو لفظوں (نکاح اور تزویج) سے نکاح منعقد ہو سکتا ہے۔

امام شافعی کی دلیل..... کا حاصل یہ ہے کہ لفظ جس معنی میں مستعمل ہوگا حقیقت ہوگا یا مجاز اور لفظ تملیک ہبہ اور صدقہ نکاح کے معنی میں نہ حقیقت ہیں اور نہ مجاز۔ حقیقت تو اس لئے نہیں کہ نکاح کے حقیقی معنی ہیں ضم کے اور تزویج کے حقیقی معنی تلفیق کے ہیں تملیک اور اس کے ہم معنی میں یہ معنی نہیں پائے جاتے۔ اور مجاز اس لئے نہیں کہ مالک اور مملوک کے درمیان تائین ہوتا ہے۔ اور احد المتعینین آخر کے لئے مجاز نہیں بن سکتا علاقہ کے نہ ہونے کی وجہ سے۔

اختلاف کی دلیل..... کا حاصل یہ ہے کہ تملیک وغیرہ الفاظ نکاح کے معنی میں مجازاً مستعمل ہیں علاقہ سیت کی وجہ سے کیونکہ تملیک ملک رقبہ کے واسطے سے ملک متعہ کا سبب ہے محل متعہ میں مثلاً اگر کوئی شخص کسی باندی کے رقبہ کا مالک بن گیا تو رقبہ یعنی ذات کے ضمن میں اس کے متعہ کا بھی مالک بن جائے گا اور ملک متعہ حاصل ہو جاتا ہے لفظ نکاح سے تو گویا لفظ تملیک سبب ہوا اور لفظ نکاح سبب۔ اور اصول یہ ہے کہ سبب بول کر سبب مراد لینا مجازاً درست ہے۔ اگرچہ اس کا برعکس درست نہیں۔ لہذا تملیک وغیرہ الفاظ سے نکاح مراد لیا جاسکتا ہے۔

بیع، جارہ، اباحت، احلال، وصیت اور اعارہ کے الفاظ سے نکاح منعقد ہوتا ہے یا نہیں

وَيَنْعَقِدُ بِالْفِطَةِ الْبَيْعُ هُوَ الصَّحِيحُ لَوْ جُودَ طَرِيقَ الْمَجَازِ وَلَا يَنْعَقِدُ بِالْفِطَةِ الْإِجَارَةُ فِي الصَّحِيحِ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِسَبَبٍ لِمِلْكِ الْمُتَعَةِ وَلَا بِالْفِطَةِ الْإِبَاحَةِ وَالْإِحْلَالِ وَالْإِعَارَةِ لِمَا قُلْنَا وَلَا بِالْفِطَةِ الْوَصِيَّةِ لِأَنَّهَا تَوْجِبُ الْمِلْكَ مُضَافًا إِلَى مَا بَعْدَ الْمَوْتِ.

ترجمہ..... اور نکاح منعقد ہو جاتا ہے لفظ بیع کے ساتھ۔ یہی قول صحیح ہے طریق مجاز کے پائے جانے کی وجہ سے اور (نکاح) نہیں منعقد ہوتا ہے لفظ اجارہ سے صحیح قول میں۔ اس لئے کہ اجارہ ملک متعہ کا سبب نہیں اور نہ لفظ اباحت سے نہ احلال سے اور نہ اعارہ سے ہماری بیان کردہ دلیل کی وجہ سے اور نہ لفظ وصیت سے۔ اس لئے کہ لفظ وصیت واجب کرتا ہے ایسی ملک کو جو منسوب ہے بالبعد الموت کی طرف۔

تشریح..... قول اصح کی بناء پر لفظ بیع سے نکاح منعقد ہو جائے گا۔ ابو بکر اعشؓ فرماتے ہیں کہ اس سے منعقد نہیں ہوگا۔ وجہ یہ ہے کہ لفظ بیع مخصوص ہے تملیک مال بالمال کے لئے اور مملوک بالانکاح مال نہیں اس لئے انعقاد نکاح نہیں ہوگا، قول صحیح کی وجہ یہ ہے کہ یہاں بھی طریق مجاز موجود ہے، بایں طور کہ بیع ایسی ملک کا موجب ہے جو ملک متعہ کا سبب ہے۔ کیونکہ جب کسی نے باندی کو فروخت کیا تو مشتری رقبہ کے ضمن میں اس باندی کے متعہ کا بھی مالک ہو جائے گا اور اس باندی سے خدمت کے علاوہ وہی بھی حلال ہوگی بشرطیکہ کوئی وجہ حرمت نہ ہو۔

لفظ اجارہ سے صحیح قول کی بناء پر نکاح منعقد نہیں ہوگا امام کرشیؒ فرماتے ہیں کہ منعقد ہو جائے گا۔ امام کرشیؒ نے وجہ یہ بیان کی کہ اجارہ تملیک منفعت ہے اور ملک متعہ بھی منفعت ہے۔ لیکن ہم جواب دیں گے کہ ملک متعہ منافع اجارہ میں سے نہیں۔ چنانچہ اگر باندی کو خدمت کے واسطے اجارہ پر لیا گیا تو اس باندی کے ساتھ مستاجر کے لئے وہی حلال نہیں ہوگی۔

قول صحیح کی دلیل..... یہ ہے کہ اجارہ ملک متعہ کا سبب نہیں ہے لہذا علاقہ سیت کے نہ ہونے کی وجہ سے طریق مجاز نہ پایا گیا۔ لفظ اباحت، احلال، اعارہ کے ساتھ بھی نکاح منعقد نہ ہونے کی یہی وجہ ہے کہ یہ الفاظ بھی ملک متعہ کا سبب نہیں ہیں۔ لفظ وصیت سے بھی نکاح منعقد نہیں ہوگا۔ اس لئے کہ وصیت اگرچہ موجب ملک ہے لیکن ایسی ملک کا موجب ہے جو بالبعد الموت حاصل ہوگی اور انعقاد نکاح کے لئے ایسی ملک درکار ہے جو فی الحال موجود ہو۔

گواہوں کی شرعی حیثیت

قَالَ وَلَا يَنْعَقِدُ نِكَاحُ الْمُسْلِمِينَ إِلَّا بِحُضُورِ شَاهِدَيْنِ عَاقِلَيْنِ خُرَيْنِ بَالِغَيْنِ مُسْلِمَيْنِ رَجُلَيْنِ أَوْ رَجُلٍ وَأَمْرَأَتَيْنِ عَدُولَا كَانُوا أَوْ غَيْرِ عَدُولٍ أَوْ مَخْذُودَيْنِ فِي الْقَذْفِ قَالَ إِيَّاهُ أَنَّ الشَّهَادَةَ شَرْطٌ فِي بَابِ النِّكَاحِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَا نِكَاحَ إِلَّا بِشُهُودٍ وَهُوَ حُجَّةٌ عَلَى مَالِكٍ فِي اشْتِرَاطِ الْإِعْلَانِ دُونَ الشَّهَادَةِ وَلَا بُدَّ مِنْ اعْتِبَارِ الْحُرِّيَّةِ فِيهَا لِأَنَّ الْعَبْدَ لَا شَهَادَةَ لَهُ لِعَدَمِ الْوِلَايَةِ وَلَا بُدَّ مِنْ اعْتِبَارِ الْعَقْلِ وَالْبُلُوغِ لِأَنَّهُ لَا وِلَايَةَ بِدُونِهِمَا

کتاب النکاح ۲۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
وَلَا بُدَّ مِنْ اِعْتِبَارِ الْاِسْلَامِ فِي اَنْكِحَةِ الْمُسْلِمِينَ لِأَنَّهُ لَا شَهَادَةَ لِلْكَافِرِ عَلَى الْمُسْلِمِ وَلَا يُشْتَرَطُ وَصْفُ
الدُّكُورَةِ حَتَّى يَنْعَقِدَ بِحُضُورِ رَجُلٍ وَامْرَأَتَيْنِ وَفِيهِ خِلَافُ الشَّافِعِيِّ وَسَتَعْرِفُ فِي الشَّهَادَاتِ اِنْ شَاءَ اللَّهُ
وَلَا تُشْتَرَطُ الْعَدَالَةُ حَتَّى يَنْعَقِدَ بِحُضْرَةِ الْفَاسِقِينَ عِنْدَنَا خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ لَهُ أَنَّ الشَّهَادَةَ مِنْ بَابِ الْكِرَامَةِ
وَالْفَاسِقُ مِنْ أَهْلِ الْإِهَانَةِ وَلَنَا أَنَّهُ مِنْ أَهْلِ الْوَلَايَةِ فَيَكُونُ مِنْ أَهْلِ الشَّهَادَةِ وَهَذَا لِأَنَّهُ لَمَّا لَمْ يُحْرَمِ الْوَلَايَةُ
عَلَى نَفْسِهِ لِاسْلَامِهِ لَا يُحْرَمُ عَلَى غَيْرِهِ لِأَنَّهُ مِنْ جَنْسِهِ وَلَا نَهْ صُلَحَ مُقْلِدًا فَيُصْلَحُ مُقْلِدًا وَكَذَا شَاهِدٌ
أَوْ الْمَحْدُودُ فِي الْقَذْفِ مِنْ أَهْلِ الْوَلَايَةِ فَيَكُونُ مِنْ أَهْلِ الشَّهَادَةِ تَحْمُلًا وَإِنَّمَا الْفَائِتُ ثَمَرَةُ الْإِدَاءِ بِالنَّهْيِ
لِحَرِيْمَتِهِ وَلَا يُبَالِي بِفَوَاتِهِ كَمَا فِي الشَّهَادَةِ الْعُمَيَّانِ وَابْنِي الْعَاقِلَيْنِ.

ترجمہ..... مسلمانوں کا نکاح نہیں منعقد ہوتا ہے مگر ایسے دو گواہوں کی موجودگی میں جو آزاد ہوں عاقل ہوں، بالغ ہوں، مسلمان ہوں، دونوں مرد
ہوں یا ایک مرد اور دو عورتیں عادل ہوں، یا غیر عادل یا محدود فی القذف ہوں۔ مصنفؒ نے فرمایا کہ غور سے سنو۔ شہادت باب نکاح میں شرط ہے
حضور ﷺ کے فرمان کی وجہ سے کہ نکاح نہیں مگر گواہوں کے ساتھ اور یہ قول نبی حجت ہے امام مالکؒ کے خلاف اعلان کی شرط لگانے میں نہ کہ
شہادت کی اور ضروری ہے آزادی کا اعتبار شہادت میں۔ کیونکہ غلام کے لئے شہادت نہیں ولایت کے نہ ہونے کی وجہ سے اور عقل و بلوغ کا ہونا بھی
ضروری ہے۔ کیونکہ بغیر ان دونوں کے ولایت نہیں۔ اور ضروری ہے مسلمان ہونے کا اعتبار مسلمانوں کے نکاح میں۔ اس لئے کہ مسلمان کے
خلاف کافر کو شہادت کا حق نہیں ہے۔ اور نہیں شرط لگائی گئی مذکر ہونے کی، چنانچہ ایک مرد اور دو عورتوں کی موجودگی میں نکاح منعقد ہو جائے گا۔ اور
اس بارے میں امام شافعیؒ کا اختلاف ہے۔ عنقریب کتاب الشہادات میں آپ جان لیں گے انشاء اللہ اور عدالت کی بھی شرط نہیں لگائی گئی۔ چنانچہ
دو فاسقوں کی موجودگی میں نکاح منعقد ہو جائے گا ہمارے نزدیک بخلاف امام شافعیؒ کے۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ شہادت باب کرامت سے
ہے اور فاسق اہل اہانت سے ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ فاسق اہل ولایت سے ہے۔ لہذا اہل شہادت سے بھی ہوگا۔ اور یہ بات اس وجہ سے ہے
کہ جب فاسق اپنی ذات پر ولی ہونے سے محروم نہیں کیا گیا اپنے مسلمان ہونے کی وجہ سے تو غیر پر ولی ہونے سے بھی محروم نہیں ہوگا۔ اس لئے کہ
یہ غیر بھی اس کا ہم جنس ہے۔

اور اس لئے کہ فاسق صلاحیت رکھتا ہے کہ دوسرے کو قتلادہ پہنڈا دے۔ پس خود بھی صاحب قتلادہ ہو سکتا ہے اور ایسے ہی شاہد بھی ہو سکتا ہے۔ اور محدود
فی القذف اہل ولایت سے ہے لہذا اہل شہادت سے بھی ہوگا ازراہ تخیل اور فوت ثمرہ اداء ہے مخالفت کی وجہ سے جو اس کے محرم ہونے کی وجہ سے
ہے۔ اور اداء کے فوت ہونے کا لحاظ نہیں کیا جائے گا۔ جیسا کہ اندھوں کی گواہی اور عاقدین کے بیٹوں کی گواہی میں۔

تشریح..... یہاں سے مصنفؒ شرط نکاح کو بیان فرما رہے ہیں۔ چنانچہ فرمایا کہ نکاح میں شہادت شرط ہے۔ امام مالکؒ فرماتے ہیں کہ اعلان شرط
ہے، شہادت شرط نہیں ہے۔ امام مالکؒ نے استدلال میں حدیث اعلیٰ النکاح ولو بالدف کو ذکر فرمایا، یعنی نکاح کا اعلان کروا کر چہرہ دف کے
ساتھ ہو۔ احتاف استدلال میں حدیث لا نکاح الا بشہود کو پیش کرتے ہیں۔ یعنی نکاح بغیر گواہوں کے منعقد نہیں ہوگا۔ امام مالکؒ کی پیش کردہ
حدیث کا جواب یہ ہے کہ یہ حدیث وجوب اعلان پر تو دلالت کرتی ہے۔ اعلان کے شرط ہونے پر نہیں۔

اس کے بعد صاحب کتاب نے گواہوں کی چند صفات بیان کی ہیں۔ اول یہ کہ دونوں کا آزاد ہونا ضروری ہے۔ کیونکہ شہادت کا اہل وہی شخص
ہوگا جس کو حق ولایت حاصل ہے اور چونکہ غلام کو اپنی ذات پر ولایت کا حق حاصل نہیں۔ لہذا غیر پر ولایت کیسے حاصل ہو سکتی ہے۔ (ولایت کہتے
ہیں تنفیذ القول علی الغیر کو) دوم یہ کہ دونوں گواہ عاقل بالغ ہوں۔ کیونکہ ان دونوں چیزوں کے بغیر بھی ولایت کا حق حاصل نہیں ہو سکتا۔ لہذا

شہادت کا اہل بھی نہیں ہوگا۔ سوم یہ کہ مسلمانوں کے نکاح میں گواہوں کا مسلمان ہونا ضروری ہے، دلیل یہ ہے کہ کسی مسلمان کے خلاف کافر کی شہادت معتبر نہیں۔ قرآن کی آیت لن يجعل الله للکافرين على المؤمنين سبيلاً کیوجہ سے احناف کے نزدیک گواہوں کا مرد ہونا ضروری نہیں۔ بلکہ ایک مرد اور دو عورتوں کو بھی گواہ بنایا جاسکتا ہے۔ البتہ امام شافعی اختلاف فرماتے ہیں۔ چنانچہ کہتے ہیں کہ نکاح میں مردوں کے ساتھ عورتوں کی گواہی قبول ہی نہیں کی جاتی۔ تفصیل کتاب الشہادات میں بیان کریں گے۔ عدالت کی شرط لگانے میں اختلاف ہے۔ چنانچہ احناف کا مذہب یہ ہے کہ عدالت شاہدین شرط نہیں۔ امام شافعی عدالت کو گواہوں کے لئے شرط قرار دیتے ہیں۔ امام شافعی کی دلیل یہ ہے کہ شہادت باب کرامت سے ہے۔ حضور ﷺ کے قول اکرموا الشہود کی وجہ سے۔ یعنی گواہوں کا اکرام کرو۔ اس حدیث سے معلوم ہوا کہ گواہ محل اکرام ہیں اور فاسق اہانت کے لائق ہے۔ لہذا فاسق کو گواہ نہ بنا کر ان کی اہانت کی جانی چاہئے نہ یہ کہ ان کو گواہ بنا کر ان کا اکرام کیا جائے۔

احناف کی دلیل یہ ہے کہ فاسق اہل ولایت سے ہے لہذا اہل شہادت سے بھی ہوگا۔ اور فاسق کا اہل ولایت سے ہونا اس لئے ہے کہ شریعت نے اس کو اس کے مسلمان ہونے کی وجہ سے اپنی ذات پر ولایت سے محروم نہیں کیا ہے۔ لہذا غیر پر بھی ولایت سے محروم نہیں کیا جائے گا۔ کیونکہ وہ غیر بھی مسلمان ہونے کی وجہ سے اس کا ہم جنس ہے۔

دوسری دلیل کا حاصل یہ ہے کہ فاسق حاکم بن سکتا ہے اور حاکم کے لئے جائز ہیکہ وہ کسی کو قاضی بنادے۔ اور فاسق حاکم جب دوسرے کو قاضی بنا سکتا ہے تو خود بھی قاضی بن سکتا ہے۔ اور جب قاضی بن سکتا ہے تو شاہد بھی بن سکتا ہے اس لئے کہ شہادت اور قضا دونوں ایک ہی باب سے ہیں۔ کیونکہ دونوں میں تنفیذ الحکم علی الغیر کے معنی پائے جاتے ہیں۔

جس شخص کو حد قذف لگائی گئی ہے وہ بھی چونکہ اہل ولایت سے ہے لہذا اہل شہادت سے بھی ہوگا لیکن یہ شخص تحمل شہادت کا اہل ہے یعنی شہادت کو اٹھانے کا، اداء شہادت کا اہل نہیں۔ چنانچہ محدثی القذف کی موجودگی میں نکاح منعقد ہو سکتا ہے اس لئے کہ نکاح میں تحمل شہادت کافی ہے۔ البتہ اگر کبھی مجلس قضاء میں گواہی دینے کی ضرورت پیش آئے گی تو ان کی گواہی قبول نہیں کی جائے گی ولا تقبلوا لهم شهادة ابداً (ان کی گواہی کبھی بھی قبول نہ کرو) کی وجہ سے۔ یہ بالکل ایسا ہے جیسا کہ دو اندھوں یا عاقدین کے دو بیٹوں کی موجودگی میں نکاح منعقد ہو سکتا ہے۔ اس لئے کہ یہ تحمل شہادت کے اہل ہیں لیکن اندھوں کی گواہی اور عاقدین کے بیٹوں کی گواہی باپ کے حق میں قبول نہیں کی جائے گی۔ البتہ اگر خلاف گواہی دیں تو بیٹے کی گواہی بھی باپ کے خلاف قبول کر لی جائے گی۔

مسلمان کا ذمیہ سے دو ذمیوں کی گواہی کے ساتھ نکاح منعقد ہوتا ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

قَالَ وَ اِنْ تَزَوَّجَ مُسْلِمٌ ذِمِّيَةً بِشَهَادَةِ ذِمِّيَّيْنِ جَازَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ أَبِي يُوسُفَ وَ قَالَ مُحَمَّدٌ وَ زُفَرٌ لَا يَجُوزُ لِأَنَّ السَّمَاعَ فِي النِّكَاحِ شَهَادَةٌ وَلَا شَهَادَةٌ لِلْكَافِرِ عَلَى الْمُسْلِمِ فَكَأَنَّهُمَا لَمْ يَسْمَعَا كَلَامَ الْمُسْلِمِ وَلَهُمَا أَنَّ الشَّهَادَةَ شَرِطَتْ فِي النِّكَاحِ عَلَى إِبْتِغَاءِ اثْبَاتِ الْمَلِكِ لَوُزُودِهِ عَلَى مَحَلِّ ذِي خَطَرٍ لَا عَلَى إِبْتِغَاءِ وَجُوبِ الْمَهْرِ إِذْ لَا شَهَادَةَ تُشْتَرَطُ فِي لُزُومِ الْمَالِ وَ هُمَا شَاهِدَانِ عَلَيْهَا بِخِلَافِ مَا إِذَا لَمْ يَسْمَعَا كَلَامَ الزَّوْجِ لِأَنَّ الْعَقْدَ يَنْعَقِدُ بِكَلَامِهِمَا وَالشَّهَادَةُ شَرِطَتْ عَلَى الْعَقْدِ

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا مسلمان نے کسی ذمیہ (کتابیہ) سے دو ذمیوں کی گواہی کے ساتھ تو جائز ہے ابو حنیفہ اور ابو یوسف کے نزدیک اور امام محمد اور امام زفر نے فرمایا کہ جائز نہیں ہے۔ اس لئے کہ نکاح میں (ایجاب و قبول کا) سننا شہادت ہے اور کافر کی شہادت مسلمان کے خلاف معتبر نہیں۔ پس گویا دونوں ذمیوں نے مسلمان کا کلام سنا ہی نہیں۔

تینہ کی دلیل..... یہ ہے کہ شہادت نکاح میں مشروط ہے ملک (بضع) کو ثابت کرنے کا اعتبار کرتے ہوئے۔ اس لئے کہ ملک کا ورود ذی عظمت محل پر ہے نہ کہ وجوب مہر کا اعتبار کرتے ہوئے اس لئے کہ شہادت مشروط نہیں لزوم مال میں اور وہ دونوں ذمی شاہد ہیں ذمیہ کے خلاف، بخلاف اس صورت کے جب دونوں نے زوج کا کلام سنای نہیں اس لئے کہ عقد منعقد ہوتا ہے دونوں کے کلام سے اور شہادت عقد پر مشروط ہے۔

تشریح..... سابق میں شاہدین کے لئے مسلمان ہونا شرط بتلایا گیا تھا۔ یہ مسئلہ اس پر متفرع ہے: ذمی وہ کافر لوگ ہیں جو ملک اسلام میں فرمانبرداری اور ذمہ داری پر بستے ہوں، خواہ ہندو ہوں یا یہودی یا نصرانی۔ لیکن متن میں ذمیہ سے مراد اہل کتاب ہے یہودی ہو یا نصرانی۔ کیونکہ مسلمان کا نکاح صرف کتابیہ سے جائز ہے غیر کتابیہ سے نہیں۔

متن کے مسئلہ میں اختلاف ہے۔ شیخینؒ جواز کے قائل ہیں۔ امام محمدؒ اور قزقرم جواز کے۔ امام محمدؒ وزفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ نکاح میں ایجاب و قبول کے سننے کا نام شہادت ہے اور کافر کی شہادت مسلمان کے خلاف معتبر نہیں ہے۔ تو گویا ذمیوں نے مسلمان کا کلام سنای نہیں۔ الحاصل ان دونوں حضرات نے سماع کو قیاس کیا عدم سماع پر۔ اور جب ایجاب و قبول کو سنای نہیں تو شہادت بھی نہیں پائی گئی۔ لہذا نکاح منعقد نہیں ہوگا۔ شیخینؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ نکاح میں دو چیزیں ہیں۔ ایک تو یہ کہ ملک بضع کو ثابت کیا جاتا ہے شوہر کے لئے۔ دوم یہ کہ عورت کے لئے شوہر پر مال مہر واجب ہوتا ہے۔ یہ بات مسلم ہے کہ شہادت ایسی چیز کے لئے ہوتی ہے جو قابل احترام ہو اور بضع قابل احترام ہے لزوم مال میں کوئی احترام و عظمت نہیں۔ حتیٰ کہ اگر نکاح کے وقت مال کا ذکر نہ کیا جائے تب بھی نکاح منعقد ہو جائے گا۔ اس تہید سے یہ بات ثابت ہو گئی کہ نکاح میں گواہی ملک بضع علی الزبحہ کو شوہر کے واسطے ثابت کرنے کے لئے ہے نہ کہ شوہر پر مال کو واجب کرنے کے لئے۔ پس معلوم ہوا کہ یہ گواہی مسلمان شوہر کے حق میں ہے، ذمیہ عورت کے خلاف ہے اور کافر کی گواہی مسلمان کے حق میں قبول کر لی جاتی ہے اگرچہ خلاف قبول نہیں کی جاتی۔ لہذا دو ذمیوں کی گواہی سے یہ نکاح منعقد ہو جائے گا۔ امام محمدؒ وزفرؒ کی دلیل کا جواب یہ ہے کہ سماع کو عدم سماع پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے۔ جس کا کوئی اعتبار نہیں۔ واللہ اعلم بالصواب۔

ایک شخص نے کسی شخص کو اپنی چھوٹی بیٹی کے نکاح کا حکم دیا، اس شخص نے باپ کے ساتھ ایک گواہ کی موجودگی میں نکاح کر دیا، نکاح جائز ہے۔ باپ نے بالغہ بیٹی کا ایک گواہ کی موجودگی میں نکاح کر دیا، لڑکی موجود ہو یا نہ ہو، نکاح ہوا کا حکم

وَمَنْ أَمَرَ رَجُلًا بِأَنْ يُزَوِّجَ ابْنَتَهُ الصَّغِيرَةَ فَرَزَّوَجَهَا وَالْأَبَ حَاضِرًا بِشَهَادَةِ رَجُلٍ وَاحِدٍ سِوَاهُمَا جَازَ النِّكَاحُ لِأَنَّ الْأَبَ يَجْعَلُ مُبَاشَرًا لِاتِّحَادِ الْمَجْلِسِ فَيَكُونُ الْوَكِيلُ سَفِيرًا أَوْ مُعَبَّرًا فَيَبْقَى الْمَزْوَجُ شَاهِدًا وَإِنْ كَانَ الْأَبُ غَائِبًا لَمْ يَجُزْ لِأَنَّ الْمَجْلِسَ مُخْتَلِفٌ فَلَا يُمَكِّنُ أَنْ يُجْعَلَ الْأَبُ مُبَاشَرًا وَعَلَى هَذَا إِذَا زَوَّجَ الْأَبُ ابْنَتَهُ الْبَالِغَةَ بِمَحْضَرِ شَاهِدٍ وَاحِدٍ إِنْ كَانَتْ حَاضِرَةً جَازَ وَإِنْ كَانَتْ غَائِبَةً لَا يَجُوزُ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے کسی مرد کو حکم کیا کہ اس کی چھوٹی بیٹی کا نکاح کر دے، اس نے صغیرہ کا نکاح کر دیا۔ جبکہ باپ موجود ہے ایک مرد کی گواہی سے وکیل اور باپ کے علاوہ تو نکاح جائز ہے اس لئے کہ باپ کو عائد نکاح قرار دیا جائے گا اتحاد مجلس کی وجہ سے۔ پس وکیل سفیر محض اور الفاظ کو تعبیر کرنے والا ہوگا۔ لہذا مزوج (نکاح کرانے والا) شاہد رہے گا۔ اور اگر باپ غائب ہے تو نکاح جائز نہیں ہے۔ اس لئے کہ مجلس مختلف ہے۔ پس ممکن نہیں باپ کو عائد قرار دینا اور اسی اصول پر مبنی ہے کہ جب باپ نے اپنی بالغہ بیٹی کا نکاح کیا ایک گواہ کی موجودگی میں اگر لڑکی موجود ہے تو نکاح جائز ہے اور اگر لڑکی غیر موجود ہے تو نکاح جائز نہیں۔

نشریح..... یہ مسئلہ اس پر متفرع ہے کہ جواز نکاح کے لئے دو گواہوں کا ہونا ضروری ہے۔ اگر اس سے کم ہیں تو نکاح منعقد نہیں ہوگا۔ چنانچہ اگر کسی شخص نے اپنی صفیرہ بیٹی کے نکاح کا کسی مرد کو وکیل بنایا۔ اب اس وکیل نے اس صفیرہ کا نکاح کیا ایک گواہ کی موجودگی میں۔ اب دیکھتا ہے کہ لڑکی کا باپ مجلس نکاح میں موجود ہے یا غیر موجود اگر موجود ہے تو باپ کو عائد نکاح مان لیں گے اور وکیل کو دوسرا گواہ۔ کیونکہ نکاح میں حقوق نکاح مؤکل کی طرف لوٹتے ہیں۔ وکیل تو سفیر محض اور الفاظ کو نقل کرنے والا ہوتا ہے۔ لہذا اب عائد یعنی باپ کے علاوہ دو گواہ پائے گئے۔ پس نکاح درست ہوگا۔

اور اگر باپ مجلس نکاح میں موجود نہیں تو اختلاف مجلس کی وجہ سے باپ کو عائد نکاح قرار دینا ممکن نہیں رہا۔ پس وکیل ہی عائد ہوگا۔ اس صورت میں صرف ایک گواہ باقی رہا اس وجہ سے نکاح منعقد نہیں ہوگا۔

اسی طرح دوسرا مسئلہ ہے کہ باپ نے اپنی بالغ لڑکی کا نکاح کیا ایک گواہ کی موجودگی میں اب اگر لڑکی مجلس نکاح میں موجود ہے تو نکاح درست ہوگا بایں طور کہ لڑکی کو عائد اور باپ کو دوسرا گواہ بنادیا جائے گا۔ اور اگر لڑکی مجلس نکاح میں موجود نہیں تو اس صورت میں لڑکی کو عائد قرار دینا ممکن نہیں۔ ہاں باپ عائد ہوگا۔ اب صرف ایک گواہ باقی رہا اس لئے نکاح درست نہیں ہوگا۔

فروع..... صرف چار عورتوں کی گواہی بغیر مرد کے جائز نہیں۔ (قاضی خاں) ابن حزم ظاہری کے نزدیک جائز ہے۔ دونوں گواہوں کا عائدین کا کلام بیک وقت سننا شرط ہے۔ چنانچہ اگر ایک گواہ نے ایجاب و قبول سنا پھر دوسرے گواہ کو سنایا یا کسی اور نے دوسرے گواہ کو چلا کر سنایا تو جائز نہیں۔ بیکے اور گونگے کی گواہی بشرطیکہ سننا ہو جائز ہے۔ سوتے ہوئے اور بالکل بہرے کی گواہی جائز نہیں۔ گواہوں کا سننے کے ساتھ سمجھنا بھی شرط ہے۔ یہی صحیح ہے۔ نشہ کی حالت میں گواہی بشرطیکہ سمجھیں جائز ہے اگرچہ ہوش کے بعد یاد نہ ہو۔ اگر اللہ اور رسول کی گواہی پر نکاح کیا تو جائز نہیں۔ کسی عورت نے فلاں مرد کے نکاح میں اپنے آپ کو دی یا ولی یا فضولی نے نکاح کیا اور فلاں مرد غائب ہے، اس کی طرف سے کسی فضولی نے نکاح قبول کیا اور گواہوں نے سنا، پھر اس مرد کو خبر پہنچی اور اس نے اجازت دی حالانکہ اس وقت گواہ نہیں ہیں تو جائز ہے۔

الحاصل..... گواہوں کا ایجاب و قبول کے وقت حاضر ہونا شرط ہے۔ اور اگر ایجاب و قبول کے وقت گواہ نہ تھے۔ پھر جب مرد نے اجازت دی اس وقت گواہ حاضر ہیں تو عقد جائز نہ ہوگا۔ (البدائع) نکاح میں خیاب شرط، خیاب رویت، خیاب عیب کسی کے واسطے ثابت نہیں ہوتا بلکہ نکاح جائز اور شرط باطل ہے۔ اسی طرح اگر خوبصورت ہونا یا باکرہ ہونا یا تندرست ہونا شرط کیا گیا تو نکاح جائز اور کوئی شرط ثابت نہیں ہوگی۔ واللہ اعلم

فَصْلٌ فِي بَيَانِ الْمُحَرَّمَاتِ

ترجمہ..... ان عورتوں کے بیان میں جو حرام کی گئی ہیں

محرمات کا بیان

ماں، دادی، نانی، سے نکاح حرام ہے

قَالَ لَا يَجِلُّ لِلرَّجُلِ أَنْ يَتَزَوَّجَ بِأُمِّهِ وَلَا جَدَّاتِهِ مِنْ قَبْلِ الرِّجَالِ وَالنِّسَاءِ لِقَوْلِهِ تَعَالَى حُرِّمَتْ عَلَيْكُمْ أُمَّهَاتُكُمْ وَبَنَاتُكُمْ وَأَلْجَدَاتُ أُمَّهَاتٍ إِذَا الْأُمُّ هِيَ الْأَصْلُ لَعَنَ أَوْ ثَبَتَتْ حُرْمَتُهُنَّ بِالْإِجْمَاعِ

ترجمہ..... کہا کہ کسی مرد کے لئے حلال نہیں کہ وہ نکاح کرے اپنی ماں کے ساتھ اور نہ اپنی جدات کے ساتھ مردوں اور عورتوں کی جانب

کتاب النکاح ۲۳ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
سے (دادیوں اور نانینوں سے) باری تعالیٰ کے ارشاد کی وجہ سے کہ حرام کی گئیں تم پر تمہاری مائیں اور تمہاری بیٹیاں اور جدات بھی مائیں ہیں۔ اس لئے کہ ام لغت میں اصل کو کہتے ہیں یا ان کی حرمت اجماع سے ثابت ہے۔

تشریح..... وہ عورتیں جن سے نکاح حرام ہے دو قسم کی ہیں۔ ایک وہ جن سے کبھی نکاح جائز نہیں ہے۔ ہمیشہ حرام رہیں گی۔ مثلاً ماں، بہن وغیرہ دوم وہ جو بالفعل حرام ہیں۔ کبھی حلال بھی ہو سکتی ہیں۔ جیسے غیر کی منکوحہ یا معتدہ وغیرہ۔ پھر محرّمہ ہونے کے سات اسباب ہیں:

۱- قرابت خاصہ، ۲- نکاحی رشتہ، ۳- رضاعت، ۴- جمع کرنا، ۵- مالک ہونا، ۶- کفر، ۷- آزاد پر باندی کو نکاح میں لانا۔

کتاب میں اسی ترتیب سے بیان کیا گیا ہے۔ چنانچہ ارشاد فرمایا کہ ماں جس کے پیٹ سے پیدا ہوا اس سے نکاح حلال نہیں، اسی طرح دادی اور دادی کی ماں، نانی اور نانی کی ماں وغیرہ سے نکاح حلال نہیں ہے۔ دلیل میں قرآن پاک کی آیت کو پیش کیا ہے۔ لیکن اس پر اشکال ہوگا کہ آیت میں امہات کی حرمت کو بیان کیا گیا ہے نہ کہ دادی، اور نانی کی۔ پس ان کی حرمت کیسے ثابت ہوگی۔ جواب دیا کہ قرآن میں لفظ ام استعمال کیا گیا ہے، اور لغت میں ام کے معنی اصل اور جڑ کے ہیں تو اب مطلب یہ ہوگا کہ اصول کو حرام کیا گیا ہے۔ اور اصول میں دادیاں اور نانیاں بھی داخل ہیں۔ دوسرا جواب یہ دیا کہ ماؤں کی حرمت تو کتاب اللہ سے ثابت ہے اور جدات کی حرمت اجماع سے ثابت ہے۔ اب کوئی اشکال باقی نہیں رہے گا۔

بیٹی، پوتی، نواسی، بہن، بھانجی، بھتیجی، پھوپھی، اور خالہ سے نکاح حرام ہے

قَالَ وَلَا يَنْبَغِي لِمَا تَلُونَا وَلَا بَنَاتٍ وَلِدَهُ وَإِنْ سَفَلَتْ لِلْإِجْمَاعِ وَلَا بِأُخْتِهِ وَلَا بَنَاتِ أُخْتِهِ وَلَا بَعْمَتِهِ وَلَا بِخَالَاتِهِ لِأَنَّ حُرْمَتَهُنَّ مَنْصُوصَةٌ عَلَيْهَا فِي هَذِهِ الْآيَةِ وَتَدْخُلُ فِيهَا الْعَمَّاتُ الْمُتَفَرِّقَاتُ وَالْخَالَاتُ الْمُتَفَرِّقَاتُ وَبَنَاتُ الْإِخْوَةِ الْمُتَفَرِّقِينَ لِأَنَّ جِهَةَ الْإِسْمِ عَامَّةٌ

ترجمہ..... اور نہ اپنی بیٹی سے اس آیت کی وجہ سے جو ہم نے تلاوت کی ہے اور نہ اپنی اولاد کی بیٹی سے اگرچہ کتنے ہی نیچے درجہ پر ہوا اجماع کی وجہ سے اور نہ اپنی بہن کے ساتھ نہ بھانجیوں کے ساتھ اور نہ اپنی بھتیجیوں کے ساتھ اور نہ اپنی پھوپھی کے ساتھ اور نہ اپنی خالہ کے ساتھ اس لئے کہ ان سب کی حرمت منصوص علیہا ہے اس آیت میں اور داخل ہو جائیں گی اس حکم میں متفرق قسم کی پھوپھیاں اور متفرق قسم کی خالائیں اور متفرق بھائیوں کی بیٹیاں اس لئے کہ لفظ عام ہے۔

تشریح..... بیٹی جو اس کے نطفہ سے پیدا ہوئی وہ بھی اسی مذکورہ آیت کی وجہ سے حرام ہے اسی طرح بیٹوں کی بیٹیاں یعنی پوتیاں اور بیٹیوں کی بیٹیاں یعنی نواسیاں بھی قطعاً حرام ہیں۔ ان کی حرمت اجماع سے ثابت ہے۔ اسی طرح بہن، بھانجیاں، بھتیجیاں، پھوپھی، خالہ سب حرام ہیں، ان کی حرمت اسی مذکورہ آیت میں بیان کی گئی ہے۔ آیت حرمت علیکم امہاتکم و بناتکم و اخواتکم و عماتکم و خلاتکم و بنات الاخ و بنات الاخت ترجمہ..... حرام ہوئی ہیں تم پر تمہاری مائیں اور بیٹیاں اور بہنیں اور پھوپھیاں اور خالائیں اور بھائی کی بیٹیاں اور بہن کی بیٹیاں آیت میں مطلقاً پھوپھی، خالہ اور بنات الاخ کا ذکر ہے لہذا حقیقی، علاقائی، اخائی سب کو یہ حکم شامل ہوگا۔ کیونکہ لفظ عامہ لفظ خالہ وغیرہ سب کو عام ہے۔

ساس سے نکاح حرام ہے، ربیبہ سے جبکہ اس کی ماں کے ساتھ دخول کر لیا ہو نکاح حرام ہے

قَالَ وَلَا بِأُمِّ امْرَأَتِهِ الَّتِي دَخَلَ بِإِبْنَتِهَا أَوْ لَمْ يَدْخُلْ لِقَوْلِهِ تَعَالَى وَأُمّهَاتِ نِسَائِكُمْ مِنْ غَيْرِ قَيْدِ الدُّخُولِ وَلَا بِنِسْتِ امْرَأَتِهِ الَّتِي دَخَلَ بِهَا لِبُتُوبِ قَيْدِ الدُّخُولِ بِالنَّصِّ سَوَاءٌ كَانَتْ فِي حَجَرِهِ أَوْ فِي حَجَرِ غَيْرِهِ لِأَنَّ ذِكْرَ

الْحَجَّوْرُ خَرَجَ مَخْرَجَ الْعَادَةِ لَا مَخْرَجَ الشَّرْطِ وَلِهَذَا اكْتَفَى فِي مَوْضِعِ الْإِحْلَالِ بِنَفْيِ الدُّخُولِ

ترجمہ..... ماتن نے کہا کہ اور نہ (حلال) ہے اپنی بیوی کی ماں کے ساتھ خواہ اس کی بیٹی کے ساتھ دخول کیا ہو یا نہ کیا ہو باری تعالیٰ کے قول و امہات نسائکم کی وجہ سے بغیر قید دخول کے۔ اور نہ (حلال ہے) اپنی ایسی بیوی کی بیٹی کے ساتھ، جس کے ساتھ دخول کر لیا ہو قید دخول کے ثابت ہونے کی وجہ سے نص سے، برابر ہے کہ وہ بیٹی اس کی پرورش میں ہو یا اس کے غیر کی۔ اس لئے کہ پرورش کا ذکر عادت کے طور پر کیا گیا ہے شرط کے طور پر نہیں۔ اسی وجہ سے حلال کرنے کے موقع پر دخول کی نفی پر اکتفا کیا ہے۔

تشریح..... اس عبارت میں ساس کی حرمت کو بیان کیا ہے، بیوی کے ساتھ دخول کیا ہو یا نہ کیا ہو دونوں صورتوں میں ساس کے ساتھ نکاح حرام ہے۔ دلیل یہ ہے کہ قرآن میں ساس کی حرمت کو قید دخول سے مطلق رکھا گیا ہے۔ لہذا یہ حکم اپنے اطلاق پر باقی رہے گا۔

دوسرا مسئلہ یہ ذکر کیا ہے کہ اگر ایسی عورت کے ساتھ نکاح کیا جو پہلے شوہر سے ایک لڑکی لے کر آئی ہے۔ ایسی لڑکی کو ربیبہ کہتے ہیں۔ اس ربیبہ کے ساتھ جواز نکاح میں یہ تفصیل ہے کہ اگر بیوی کے ساتھ دخول کر لیا تو ربیبہ کے ساتھ نکاح حلال نہیں۔ اور اگر دخول نہیں کیا تو حلال ہے، دلیل یہ کہ کلام پاک میں قید دخول موجود ہے۔ چنانچہ ارشاد ہے

وَرَبَائِبُكُمُ النِّسَاءُ فِي حَجْوَرِكُمْ مِّنْ نِّسَائِكُمُ الَّتِي دَخَلْتُم بِهِنَّ فَإِن لَّمْ تَكُونُوا دَخَلْتُم بِهِنَّ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْكُمْ
اور ان کی بیٹیاں جو تمہاری پرورش میں ہیں جن کو جنا ہے تمہاری ان عورتوں نے جن سے تم نے صحبت کی ہے اور اگر تم نے ان سے صحبت نہیں کی تو تم پر کچھ گناہ نہیں اس نکاح میں۔

صاحب ہدایہ نے ایک اشکال کا جواب دیا ہے۔ اشکال یہ ہے کہ کلام پاک میں قید دخول موجود ہے۔ اسی طرح تجو ربیبہ کو اور پرورش کی قید بھی موجود ہے جس کا مطلب یہ ہوگا کہ وہ ربیبہ اگر تمہاری پرورش میں ہے۔ تب تو نکاح حرام ہے اور اگر شوہر ثانی کے علاوہ کسی اور کی پرورش میں ہے تو نکاح حلال ہونا چاہئے۔ حالانکہ حکم اس کے خلاف ہے۔ جواب: آیت میں تجو ربیبہ کی قید، قید اتفاقی ہے اور قید عادی ہے، قید احترازی نہیں۔ یعنی عام عادت یہی ہے کہ اس قسم کے بچوں کی پرورش شوہر ثانی ہی کرتا ہے۔ اور ماں اپنے چھوٹے بچوں کو ساتھ ہی لے کر آتی ہے۔ یہی وجہ ہے کہ جب قرآن نے جواز نکاح کو بیان فرمایا تو صرف قید دخول کی نفی پر اکتفا کیا۔ تجو ربیبہ کی اگر یہ قید ملحوظ ہوتی تو جواز کے موقع پر اس کی بھی نفی کی جاتی۔

سوتیلی ماں، دادا اور نانا کی منکوحہ، بہو سے نکاح حرام ہے

قَالَ وَلَا بِامْرَأَةِ أَبِيهِ وَأَجْدَادِهِ لِقَوْلِهِ تَعَالَى وَلَا تَنْكِحُوا مَا نَكَحَ آبَاؤُكُمْ وَلَا بِامْرَأَةِ ابْنِهِ وَبَنِي أَوْلَادِهِ لِقَوْلِهِ تَعَالَى وَحَلَائِلُ أَبْنَائِكُمُ الَّذِينَ مِنْ أَصْلَابِكُمْ وَذِكْرُ الْأَصْلَابِ لَا سَقَاطَ إِعْتِبَارِ التَّبَنِّي لَا لِإِحْلَالِ حَلِيلَةِ الْإِبْنِ مِنَ الرِّضَاعَةِ

ترجمہ..... اور نہ (حلال ہے) اپنے باپ کی بیوی اور اجداد کی بیوی کے ساتھ باری تعالیٰ کے قول کی وجہ سے نہ نکاح کرو ان عورتوں سے جن سے تمہارے آباء نے نکاح کیا اور نہ اپنے بیٹے کی بیوی اور نہ اپنی اولاد کے بیٹوں کی بیوی کے ساتھ اللہ تعالیٰ کے قول کی وجہ سے اور عورتیں بارے بیٹوں کی جو تمہاری پشت سے ہیں (حرام کی گئیں) اور اصلا ب کا ذکر محضی کے اعتبار کو ساقط کرنے کے لئے ہے نہ کہ رضاعی بیٹے کی بیوی کو حلال کرنے کے لئے۔

تشریح..... اس عبارت کا حاصل یہ ہے کہ باپ، دادا اور نانا کی منکوحہ سے بھی نکاح حلال نہیں۔ دلیل میں آیت پیش کی گئی ہے۔ اسی طرح بیٹے

اور پوتے کی بیوی سے بھی نکاح جائز نہیں۔ یہاں بھی دلیل میں آیت مذکور ہے۔ لیکن اس پر اشکال ہوگا کہ آیت میں اصلا ب کی قید سے معلوم ہوتا ہے کہ رضاعی بیٹے کی بیوی سے نکاح حلال ہے، حالانکہ ایسا نہیں۔ صاحب ہدایہ نے جواب میں فرمایا کہ اصلا ب کی قید متعنیٰ یعنی منہ بولے بیٹے کے اعتبار کو ساقط کرنے کے لئے ہے۔ رضاعی بیٹے کی بیوی کو حلال کرنے کے لئے نہیں۔ خلاصہ یہ کہ جن بیٹوں کی بیوی تمہارے لئے حرام ہے وہ تمہاری پشت سے ہوں۔ اور جو تمہاری پشت سے نہیں ہیں وہ دو طرح کے ہیں۔ ایک رضاعی دوم متعنیٰ (منہ بولا بیٹا) لیکن حدیث سے معلوم ہوتا ہے کہ رضاعی بیٹا بمنزلہ نسبی کے ہے۔ اس سے معلوم ہوا کہ اصلا ب کی قید سے صرف متعنیٰ کو خارج کیا گیا ہے۔ لہذا متعنیٰ کی بیوی حلال ہے۔

رضاعی ماں، رضاعی بہن سے نکاح حرام ہے

وَلَا بِأَمِّهِ مِنَ الرِّضَاعَةِ وَلَا بِأَخْتِهِ مِنَ الرِّضَاعَةِ لِقَوْلِهِ تَعَالَى وَ أُمَّهَاتُكُمُ اللَّاتِي أَرْضَعْنَكُمْ وَأَخَوَاتُكُمُ مِنَ الرِّضَاعَةِ وَلِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ يَحْرُمُ مِنَ الرِّضَاعِ مَا يَحْرُمُ مِنَ النَّسَبِ

ترجمہ..... اور حلال نہیں نکاح اپنی رضاعی ماں اور رضاعی بہن کے ساتھ۔ باری تعالیٰ کے قول کی وجہ سے، اور تمہاری وہ مائیں جنہوں نے تم کو دودھ پلایا ہے اور تمہاری رضاعی بہن اور حضور ﷺ کے فرمان کی وجہ سے یعنی رضاعت کی وجہ سے حرام ہے جو نسب کی وجہ سے حرام ہے۔
تشریح..... مصنفؒ نے اس عبارت میں محرمات رضاعی کو بیان فرمایا ہے کہ رضاعی ماں جس نے ایک قطرہ بھی دودھ پلایا ہے۔ اور رضاعی بہن سے نکاح حرام ہے۔ دلیل میں قرآن پاک کی آیت اور حدیث پیش کی ہے۔

دو بہنوں کو نکاح میں جمع کرنا اور دو باندیوں کو جو کہ بہنیں ہیں وطناً جمع کرنا حرام ہے

وَلَا يَجْمَعُ بَيْنَ الْأَخْتَيْنِ نِكَاحًا وَلَا بِمِلْكٍ بَيْنَ وَطْنًا لِقَوْلِهِ تَعَالَى وَ أَنْ تَجْمَعُوا بَيْنَ الْأَخْتَيْنِ وَلِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ مَنْ كَانَ يُؤْمِنُ بِاللَّهِ وَالْيَوْمِ الْآخِرِ فَلَا يَجْمَعُنْ مَاءَهُ فِي رَحِمِ أُخْتَيْنِ

ترجمہ..... اور حلال نہیں دو بہنوں کا جمع کرنا ازراہ نکاح کے اور نہ ملک رقبہ کے ساتھ ازراہ وطی کے باری تعالیٰ کے قول ”وَ أَنْ تَجْمَعُوا بَيْنَ الْأَخْتَيْنِ“ کی وجہ سے اور حضور ﷺ کے قول کی وجہ سے جو شخص اللہ اور یوم آخرت پر ایمان رکھے نہ جمع کرے اپنا پانی دو بہنوں کے رحم میں۔

تشریح..... دو بہنوں کا جمع کرنا دو طرح پر ہے۔ اول یہ کہ دو بہنوں سے ایک ساتھ یا آگے پیچھے نکاح کر لے۔ پس یہ نکاح ہی درست نہیں۔ اگر دونوں سے ایک ساتھ نکاح ہوا عقد واحد میں تو دونوں کا نکاح باطل ہے اور اگر آگے پیچھے ہوا تو اول کا صحیح دوم کا نکاح باطل ہے دوسری صورت یہ ہے کہ ملک میں جو دو باندیاں ہیں دونوں بہنیں ہیں۔ پس دونوں کو ملک میں جمع کرنا تو جائز ہے مگر دونوں سے وطی کرنا جائز نہیں۔ حاصل یہ ہوا کہ دو بہنوں کا ازراہ نکاح جمع کرنا جائز نہیں اور دو بہنوں کا ملک میں جمع کرنا ازراہ وطی جائز نہیں۔ البتہ دونوں کا مالک ہو سکتا ہے۔

دلیل..... باری تعالیٰ کا قول ان تجمعو یعنی تم پر حرام کیا گیا دو بہنوں کا جمع کرنا نکاح میں۔ دوم حضور ﷺ نے فرمایا کہ جو شخص اللہ اور یوم آخرت پر ایمان رکھتا ہو وہ اپنا پانی دو بہنوں کے رحم میں ہرگز جمع نہ کرے حدیث فیروز دیلی میں ہے کہ میں حضور ﷺ کے پاس حاضر ہوا اور عرض کیا میں اسلام لایا اور میرے تحت میں دو بہنیں ہیں۔ آپ ﷺ نے فرمایا کہ تو دونوں میں سے ایک کو پسند کر لے۔

موطوۃ باندی کی بہن سے نکاح جائز ہے

فَإِنْ تَزَوَّجَ أُخْتُ أَمَةٍ لَهُ قَدْ وَطَّيَهَا صَحَّ النِّكَاحُ لِبُصُولِهِ مِنْ أَهْلِهَا مُضَافًا إِلَى مَحَلِّهِ وَإِذَا جَازَ لَا يَطَأُ الْأَمَةَ وَ

إِنْ كَانَ لَمْ يَطْأِ الْمَنْكُوحَةَ لِأَنَّ الْمَنْكُوحَةَ مَوْطُوءَةٌ حَكْمًا وَلَا يَطْأُ الْمَنْكُوحَةَ لِلْجَمْعِ إِلَّا إِذَا حَرَّمَ الْمَوْطُوءَةُ عَلَى نَفْسِهِ بِسَبَبٍ مِنَ الْأَسْبَابِ فَحِينَئِذٍ يَطْأُ الْمَنْكُوحَةَ لِعَدَمِ الْجَمْعِ وَطْأًا وَيَطْأُ الْمَنْكُوحَةَ إِنْ لَمْ يَكُنْ وَطْأُ الْمَمْلُوكَةِ لِعَدَمِ الْجَمْعِ وَطْأًا إِذَا الْمَرْفُوقَةُ لَيْسَتْ مَوْطُوءَةً حَكْمًا.

ترجمہ..... پس اگر نکاح کیا اپنی ایسی باندی کی بہن سے جس سے وہی کر چکا تو نکاح صحیح ہے۔ نکاح کے صادر ہونے کی وجہ سے اس کے اہل سے منسوب ہے اس کے محل کی طرف اور جب نکاح جائز ہو گیا تو باندی سے وہی نہ کرے اگرچہ منکوحہ سے وہی نہیں کی۔ اس لئے کہ منکوحہ موطوءہ ہے حکماً اور منکوحہ سے وہی نہ کرے جمیع کی وجہ سے مگر جبکہ موطوءہ کو اپنے اوپر حرام کر لے۔ اسباب میں سے کسی سبب سے پس اس وقت منکوحہ سے وہی کر سکتا ہے ازراہ وہی جمع نہ ہونے کی وجہ سے اور منکوحہ سے وہی کر سکتا ہے اگر مملوکہ سے وہی نہیں کی تھی ازراہ وہی جمع نہ ہونے کی وجہ سے اس لئے کہ مملوکہ باندی حکماً موطوءہ نہیں ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص کی موطوءہ باندی ہے۔ اس باندی کی بہن کسی دوسرے کی مملوکہ ہے۔ اس شخص نے اس کی اجازت سے نکاح کر لیا تو یہ نکاح جائز ہے۔ دلیل یہ ہے کہ یہ نکاح ایسے عاقد سے صادر ہوا جو نکاح کی لیاقت رکھتا ہے اور منسوب ہے محل نکاح کی طرف اس واسطے نکاح منعقد ہو گیا۔ جواز نکاح کے بعد اپنی باندی سے بھی وہی نہیں کر سکتا اگرچہ منکوحہ سے وہی نہیں کی کیونکہ منکوحہ حکم میں موطوءہ کے ہے۔ اسی طرح منکوحہ سے بھی وہی نہ کرے، کیونکہ ان دونوں صورتوں میں وہی جمع کرنا لازم آئے گا البتہ اگر موطوءہ کو اپنے اوپر کسی سبب سے حرام کر لیا مثلاً فروخت کر دیا یا بیہوش کر دیا تو اب منکوحہ سے وہی کر سکتا ہے۔ اس لئے کہ اب دو بہنوں کو وہی جمع کرنا لازم نہیں آئے گا۔ اور اگر مملوکہ سے مطلقاً وہی کی ہی نہیں تو منکوحہ سے وہی کر سکتا ہے۔ کیونکہ مملوکہ نہ ہیضہ موطوءہ ہے نہ حکماً۔ لہذا اس صورت میں جمع بین الاختین وہی کی خرابی لازم نہیں آئے گی۔ واللہ اعلم

دو بہنوں سے دو عقدوں میں نکاح کیا اور پہلی معلوم نہیں تو شوہر اور دونوں بہنوں کے درمیان تفریق کر دی جائے گی

فَإِنْ تَزَوَّجَ أُخْتَيْنِ فِي عَقْدَتَيْنِ وَلَا يَدْرِي أَيُّهُمَا أُولَىٰ فَرِقَ بَيْنَهُمَا لِأَنَّ نِكَاحَ إِحْدَهُمَا بَاطِلٌ بَيِّنٌ وَلَا وَجْهَ إِلَى التَّغْيِينِ لِعَدَمِ الْأُولَوِيَّةِ وَلَا إِلَى التَّفْيِيزِ مَعَ التَّجْهِيلِ لِعَدَمِ الْفَائِدَةِ أَوْ لِلضَّرَرِ فَتَعَيَّنَ التَّفْرِيقُ وَلَهُمَا نِصْفُ الْمَهْرِ لِأَنَّهُ وَجِبَ لِلأُولَىٰ مِنْهُمَا وَانْعَدَمَتِ الْأُولَوِيَّةُ لِلتَّجْهِيلِ بِالْأُولَوِيَّةِ فَيَنْصَرِفُ إِلَيْهِمَا وَقِيلَ لَا بُدَّ مِنْ دَعْوَى كُلِّ وَاحِدَةٍ مِنْهُمَا أَنَّهَا الْأُولَىٰ أَوِ الْإِضْطِلَاحُ لِجِهَالِ الْمُسْتَحَقَّةِ

ترجمہ..... پس اگر دو بہنوں سے دو عقدوں میں نکاح کیا اور یہ معلوم نہیں کہ پہلی کون ہے تو تفریق کی جائے گی مراد دونوں بہنوں کے درمیان اس لئے کہ ان دونوں میں سے ایک کا نکاح یقینی طور پر باطل ہے اور کوئی وجہ نہیں ایک کو متعین کرنے کی عدم اولویت کی وجہ سے اور کوئی وجہ نہیں جہالت کے ساتھ نافذ کرنے کی فائدہ نہ ہونے کی وجہ سے یا ضرر کی وجہ سے پس تفریق متعین ہوگئی اور ان دونوں کے لئے نصف مہر واجب ہوگا۔ اس لئے کہ نصف مہر واجب ہوا ان دونوں میں سے پہلی کے لئے اور اولویت معدوم ہوگئی اولیت کے مجہول ہونے کی وجہ سے پس وہ نصف مہر دونوں کی طرف پھرے گا اور کہا گیا کہ ان دونوں میں ہر ایک کا دعویٰ کرنا ضروری ہے کہ وہ پہلی ہے یا دونوں صلح کر لیں کیونکہ استحقاق والی معلوم نہیں۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ دو بہنوں سے دو عقدوں میں نکاح ہوا اور یہ معلوم نہیں کہ کس سے پہلے اور کس سے بعد میں ہوا تو ایسی صورت

میں قاضی شوہر اور دونوں بہنوں کے درمیان تفریق کر دیا اور یہ تفریق طلاق بائن ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ ان دونوں میں سے ایک کا نکاح یقینی طور پر جائز اور ایک کا یقینی طور پر باطل ہے۔ اب دو ہی صورتیں ہیں، ایک یہ کہ ایک نکاح کو معین طور پر نافذ کر دیا جائے اور ایک کو باطل، دوم یہ کہ جہالت کے ساتھ دونوں کے نکاح کو نافذ کر دیا جائے، لیکن یہ دونوں صورتیں ممکن نہیں، اول تو اس لئے کہ ایسا کرنے میں ترجیح بلا مرجح لازم آئے گی، دوسری صورت اس لئے ممکن نہیں کہ اولاً ایسا کرنے میں کوئی فائدہ نہیں۔ اس لئے کہ نکاح کا مقصود طہی کا حلال ہونا اور تناسل ہے۔ اور اس صورت میں یہ مقصود حاصل نہیں ہو سکتا، دوسری بات یہ کہ دونوں عورتوں کا اس میں ضرر ہے، کیونکہ دونوں کو ایک نفقہ پر اکتفا کرنا پڑے گا اور دونوں مجبوس ہو کر رہ جائیں گی دوسرے سے نکاح بھی نہیں کر سکتی ہیں۔ ان دونوں بہنوں کا مہر اگر برابر تھا اور تفریق قبل الدخول ہے تو دونوں کو نصف مہر دیا جائے گا، دونوں آدھا آدھا تقسیم کر لیں گی۔ چنانچہ ہر ایک کے حصہ میں ربع ربع آئے گا، دلیل یہ ہے کہ نصف مہر ان دونوں میں سے اس کے لئے واجب ہوگا جو ان میں سے پہلی ہے، اور یہ معلوم نہیں کہ پہلی کون ہے لہذا عدم اولویت کی وجہ سے کسی ایک کو ترجیح نہیں ہوگی۔ پس نصف مہر دونوں کو دلایا جائے گا، بعض حضرات کی رائے یہ ہے کہ دونوں میں سے ہر ایک دعویٰ کرے کہ میں پہلی ہوں تاکہ مدعیہ کو اس کے دعویٰ کی بنا پر دیدیا جائے، یا دونوں باہم صلح کر لیں کہ نصف میں دونوں شریک ہیں کیونکہ اصل مستحقہ کا علم نہیں ہے۔

عورت اور اس کی پھوپھی یا خالہ یا بھتیجی یا بھانجی کو جمع نہیں کیا جائے گا

وَلَا يَجْمَعُ بَيْنَ الْمَرْأَةِ وَعَمَّتِهَا أَوْ خَالَاتِهَا أَوْ ابْنَةِ أَخِيهَا أَوْ ابْنَةِ أُخْتِهَا لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَا تَنْكُحَ الْمَرْأَةَ عَلَى عَمَّتِهَا وَلَا عَلَى خَالَاتِهَا وَلَا عَلَى ابْنَةِ أَخِيهَا وَلَا عَلَى ابْنَةِ أُخْتِهَا وَهَذَا مَشْهُورٌ بِجَوْزِ الزِّيَادَةِ عَلَى الْكِتَابِ بِمِثْلِهِ

ترجمہ..... اور نہ جمع کرے عورت اور اس کی پھوپھی یا اس کی خالہ یا اس کی بھتیجی یا اس کی بھانجی کے درمیان قول رسول اللہ ﷺ کی وجہ سے نکاح نہ کیا جائے عورت سے اس کی پھوپھی پر اور نہ اس کی خالہ پر اور نہ اس کی بھتیجی پر اور نہ اس کی بھانجی پر اور یہ حدیث مشہور ہے اس جیسی حدیث سے کتاب اللہ پر زیادتی جائز ہے۔

تشریح..... اس عبارت میں مصنفؒ نے نکاح میں جمع کے حرام ہونے کی چند صورتیں بیان فرمائی ہیں، مثلاً عورت اور اس کی پھوپھی کو جمع کرنا حرام ہے، اسی طرح عورت اور اس کی خالہ کو عورت اور اس کی بھتیجی کو، عورت اور اس کی بھانجی کو جمع کرنا حرام ہے، دلیل میں صاحب ہدایہ نے حضور ﷺ کا ارشاد نقل فرمایا ہے، ملاحظہ کر لیا جائے، لیکن اس پر ایک اشکال ہوگا، وہ یہ کہ قرآن پاک میں تمام محرمات کو بیان فرما کر ”احل لکم ما وراء ذلکم“ ذکر کیا گیا ہے، اور قرآن محرمات کے بیان میں ان عورتوں کا تذکرہ نہیں کرتا، لہذا یہ تمام صورتیں جائز ہونی چاہئیں۔

جواب..... یہ حدیث جو جمع کی حرمت پر پیش کی گئی ہے حدیث مشہور ہے اور حدیث مشہور سے کتاب اللہ پر زیادتی کی جاسکتی ہے۔

ایلیٰ دو عورتوں کو جمع کرنا کہ اگر ان میں سے ایک کو مرد فرض کر لیا جائے تو ان کا آپس میں نکاح

درست نہ ہونا جائز ہے

وَلَا يَجْمَعُ بَيْنَ امْرَأَتَيْنِ لَوْ كَانَتْ إِحْدَاهُمَا رَجُلًا لَمْ يَجْزَلْهُ أَنْ يَتَزَوَّجَ بِالْآخَرَى لِأَنَّ الْجَمْعَ بَيْنَهُمَا يُفْضِي إِلَى الْقَطْعِيَّةِ وَالْقَرَابَةِ الْمُحْرَمَةِ لِلنِّكَاحِ مُحْرَمَةٌ لِلْقَطْعِ وَلَوْ كَانَتْ الْمُحْرَمِيَّةُ بَيْنَهُمَا بِسَبَبِ الرِّضَاعِ تَحْرُمُ لِمَا رَوَيْنَا مِنْ قَبْلِ.

ترجمہ..... اور نہ جمع کرے ایسی دو عورتوں کو کہ اگر ان دونوں میں سے ایک عورت مرد ہوتی تو جائز نہ ہوتا یہ کہ دوسری سے نکاح کرے، اس لئے کہ

ان دونوں کے درمیان جمع کرنا پہنچا دے گا قطع رحم تک اور جو قربت حرام کرنے والی ہے نکاح کو وہی حرام کرنے والی ہے قطع رحم کو اور اگر حرمت ان دونوں کے درمیان رضاعت کی وجہ سے ہے تب بھی جمع کرنا حرام ہے اس حدیث کی وجہ سے جو ہم نے پہلے روایت کی ہے۔

تشریح..... صاحب کتاب نے جمع بین الرأتین کی حرمت کے سلسلہ میں ضابطہ بیان فرمایا ہے، ضابطہ یہ ہے کہ جن دو عورتوں کو نکاح میں جمع کرنا ہے ان میں سے ہر ایک کو مذکر فرض کر کے دیکھا جائے کہ ان دونوں کا نکاح آپس میں شرعاً درست ہے یا نہیں، اگر درست ہے تو دونوں کو جمع کر سکتے ہیں اور اگر آپس میں نکاح درست نہیں تو ایسی دو عورتوں کو نکاح میں جمع کرنا بھی درست نہیں، مثلاً لڑکی اور اس کی پھوپھی کو جمع کرنا حرام ہے کیونکہ اگر لڑکی کو مذکر فرض کیا جائے تو ان میں پھوپھی بھتیجے کا رشتہ ہوگا اور اگر پھوپھی کو مذکر فرض کیا جائے تو بچا بھتیجی کا رشتہ ہوگا اور ان دونوں صورتوں میں آپس میں نکاح ناجائز ہے، لہذا ان دونوں کا نکاح میں جمع کرنا بھی ناجائز ہے اسی پر دوسری صورتوں کو بھی قیاس کر لیا جائے۔ دلیل یہ ہے کہ ایسی دو عورتوں کو نکاح میں جمع کرنا قطع رحم کا سبب ہوگا، بایں طور کہ نکاح کے بعد یہ دونوں آپس میں سوتیں ہوں گی اور سوتوں میں عداوت اور دشمنی بالعموم ہوتی ہے، اور قطع رحمی حرام ہے، لہذا جو حرام کا سبب ہے وہ بھی حرام ہوگا۔ پس ایسی دو عورتوں کو جمع کرنا بھی حرام ہے، اسی کو صاحب ہدایہ نے فرمایا کہ جو قربت نکاح کو حرام کرنے والی ہے وہی قطع رحم کو حرام کرنے والی ہے، جن صورتوں میں نسبی قربت کی وجہ سے جمع بین الرأتین حرام ہے، ان صورتوں میں رضاعت کی وجہ سے بھی جمع بین الرأتین حرام ہے، دلیل وہی حدیث ہے جو ماقبل میں گزر چکی یعنی یحرم من الرضاع ما یحرم من النسب۔

عورت اور اس کے سابق شوہر کی بیٹی کو جمع کرنا جائز ہے

وَلَا بَأْسَ بَأَنَّ يَجْمَعُ بَيْنَ امْرَأَةٍ وَبِنْتِ زَوْجٍ كَانَ لَهَا مِنْ قَبْلُ لِأَنَّهُ لَا قَرَابَةَ بَيْنَهُمَا وَلَا رِضَاعَ وَقَالَ زُفَرٌ لَا يَجُوزُ لِأَنَّ ابْنَةَ الزَّوْجِ لَوْ قُدِّرَتْهَا ذَكَرًا لَا يَجُوزُ لَهُ التَّزْوُجُ بِامْرَأَةٍ أَبْنَاهُ فَلَمَّا امْرَأَةُ الْآبِ لَوْ صُوِّرَتْهَا ذَكَرًا جَازَلَهُ التَّزْوُجُ بِهِلَهُ وَالشَّرْطُ أَنْ يَصَوَّرَ ذَلِكَ مِنْ كُلِّ جَانِبٍ.

ترجمہ..... اور کوئی مضائقہ نہیں یہ کہ جمع کرے عورت اور اس کے سابق شوہر کی بیٹی کو (جو دوسری بیوی سے ہے) کیونکہ ان دونوں کے درمیان نہ قربت ہے اور نہ رضاعت۔ امام زفرؒ نے فرمایا کہ جائز نہیں، اس لئے کہ شوہر کی بیٹی کو اگر مرد فرض کر لے تو اس کے لئے اپنے باپ کی بیوی سے نکاح جائز نہیں۔ ہم جواب دیں گے کہ اگر باپ کی بیوی کو مرد فرض کر لے تو اس کے لئے اس لڑکی کے ساتھ نکاح جائز ہے، اور شرط یہ ہے کہ اس عدم جواز کو ہر جانب سے فرض کیا جائے۔

تشریح..... یہ مسئلہ ماقبل کے اصول پر متفرع ہے، مسئلہ یہ ہے کہ عورت اور اس کے سابق شوہر کی پہلی بیوی سے جو بیٹی ہے ان کو نکاح میں جمع کیا جاسکتا ہے، مثلاً ہندہ نے زید سے نکاح کیا اور زید کی ایک بیٹی زینب زید کی پہلی بیوی فاطمہ سے ہے، پھر زید نے ہندہ کو طلاق بائن دیدی، اب اگر خالد نے زید کی بیٹی زینب اور ہندہ سے نکاح کر کے جمع کیا تو کوئی مضائقہ نہیں، اس لئے کہ ہندہ اور زینب کے درمیان نہ قربت ہے اور نہ رضاعت، حضرت امام زفرؒ فرماتے ہیں کہ جائز نہیں، عدم جواز کی وجہ یہ ہے کہ زواج یعنی زید کی بیٹی زینب کو اگر لڑکا فرض کر لیا جائے تو ان کا آپس میں نکاح جائز نہیں، کیونکہ ہندہ اس کے باپ کی منکوحہ ہے اور باپ کی منکوحہ سے نکاح جائز نہیں ہوتا، لہذا جمع کرنا بھی جائز نہیں، لیکن ہماری طرف سے جواب یہ ہوگا کہ باپ کی بیوی کو اگر مرد فرض کیا جائے تو ان کا آپس میں نکاح جائز ہے، اس لئے کہ وہ لڑکی رحل اجنبی کی بیٹی ہوگی، اور جمع بین الرأتین کے حرام ہونے کی شرط یہ ہے کہ دونوں جانب سے مرد فرض کرنے کی صورت میں آپس میں نکاح حرام ہو، حالانکہ یہاں ایسا نہیں ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

زانیہ کی ماں اور بیٹی زانی پر حرام ہیں، امام شافعی کا نقطہ نظر

وَمَنْ زَنَى بِامْرَأَةٍ حَرَمَتْ عَلَيْهِ أُمُّهَا وَبَنَتُهَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ الزَّانَاءُ لَا يُوجِبُ حُرْمَةَ الْمُصَاهَرَةِ لِأَنَّهَا نِعْمَةٌ فَلَا تَنَالُ بِالْمَحْظُورِ وَلَنَا أَنَّ الْوَطْئَ سَبَبُ الْجُزْئِيَّةِ بِوَاسِطَةِ الْوَلَدِ حَتَّى يُضَافَ إِلَى كُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا كَمَلًا فَيَصِيرُ أَصُولُهَا وَفُرُوعُهَا كَأَصُولِهِ وَفُرُوعِهِ وَكَذَلِكَ عَلَى الْعَكْسِ وَالْإِسْتِمْتَاعُ بِالْجُزْءِ حَرَامٌ إِلَّا فِي مَوْضِعِ الضَّرُورَةِ وَهِيَ الْمَوْطُوءَةُ وَالْوَطْئُ مُحَرَّمٌ مِنْ حَيْثُ أَنَّهُ سَبَبُ الْوَلَدِ لَا مِنْ حَيْثُ أَنَّهُ زَنَاءٌ.

ترجمہ..... جس شخص نے کسی عورت کے ساتھ زنا کیا تو زانی پر زانیہ کی ماں اور اس کی بیٹی حرام ہو گئیں اور امام شافعی نے فرمایا کہ زنا حرمت مصاہرت کا موجب نہیں ہو سکتا ہے۔ اس لئے کہ مصاہرت نعمت ہے، پس یہ نعمت (فعل) ممنوع سے حاصل نہیں ہوگی، اور ہماری دلیل یہ ہے کہ وطی سبب ہے جز ہونے کا ولد کے واسطے سے، چنانچہ ولد کو ان دونوں میں سے ہر ایک کی طرف مکمل منسوب کیا جاتا ہے، لہذا موطوءہ کے اصول اور فروع داخلی کے اصول اور فروع کے مانند ہوں گے اور ایسا ہی برعکس اور نفع اٹھانا اپنے جز سے حرام ہے علاوہ محل ضرورت کے اور محل ضرورت موطوءہ ہے اور وطی اس حیثیت سے حرام ہے کہ وہ سبب ولد ہے نہ اس حیثیت سے کہ وہ زنا ہے۔

تشریح..... زنا سے حرمت مصاہرت ثابت ہوتی ہے یا نہیں، اس بارے میں اختلاف ہے، احناف کا مذہب یہ ہے کہ زنا سے حرمت مصاہرت ثابت ہو جاتی ہے، چنانچہ زانی پر مزنیہ کے اصول اور فروع حرام ہو جائیں گے اور مزنیہ پر زانی کے اصول اور فروع۔ اصول یعنی داوی دانی وغیرہ مراد ہے، اور فروع سے پوتی نواسی وغیرہ مراد ہے، شوافع کا مذہب یہ ہے کہ زنا سے حرمت مصاہرت ثابت نہیں ہوتی، چنانچہ ان کے نزدیک زانی کے اصول اور فروع مزنیہ کے لئے حلال ہو گئے اور مزنیہ کے اصول اور فروع زانی کے لئے حلال ہو گئے۔

امام شافعی کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ زنا فعل حرام اور معصیت ہے اور مصاہرت یعنی دامادی کا رشتہ ایک نعمت ہے، کیونکہ اللہ تعالیٰ نے بیان احسانات کے موقع پر مصاہرت کا ذکر فرمایا ہے۔ چنانچہ ارشاد ہے وَهُوَ الَّذِي خَلَقَ مِنَ الْمَاءِ بَشَرًا فَجَعَلَهُ نَسَبًا وَصِهْرًا۔ یعنی اللہ وہ ہے جس نے پانی سے آدمی پیدا کیا پھر اس کو نسب والا اور دامادی کے رشتہ والا بنایا۔ امام شافعی کہتے ہیں کہ فعل حرام کسی نعمت کے حصول کا سبب نہیں ہو سکتا، لہذا زنا سے حرمت مصاہرت ثابت نہیں ہوگی۔

ہماری دلیل کا حاصل یہ ہے کہ استحقاق حرمت میں ولد اصل ہے، یعنی ولد اگر مؤنث ہے تو ولد پر داخلی کا باپ اور بیٹا حرام ہوگا، اور اگر ولد مذکر ہے تو موطوءہ کی ماں اور بیٹی اس ولد پر حرام ہوں گی، پھر یہ حرمت متعدی ہوگی ولد کی طرفین یعنی داخلی اور موطوءہ کی طرف۔ پس موطوءہ کے اصول اور فروع داخلی پر اور داخلی کے اصول اور فروع موطوءہ پر حرام ہوں گے، اس لئے کہ ولد نے داخلی اور موطوءہ کے درمیان اتحاد اور جزئیت پیدا کر دی ہے یہی وجہ ہے کہ ولد و امجد کو مکمل طریقہ سے داخلی کی جانب بھی منسوب کیا جاتا ہے، چنانچہ کہا جاتا ہے کہ یہ فلاں مرد کا بیٹا ہے، اور مکمل طور پر موطوءہ کی جانب بھی منسوب کیا جاتا ہے کہتے ہیں یہ بچہ فلاں عورت کا ہے، تو اس ولد کے واسطے سے داخلی جز ہوا موطوءہ کا اور موطوءہ جز ہوئی داخلی کا، پس داخلی کے اصول اور فروع موطوءہ کے اصول اور فروع شار ہوں گے، اور موطوءہ کے اصول و فروع داخلی کے اصول و فروع قرار پائیں گے، اور استحقاق بالجز حرام ہے، لہذا داخلی کے لئے موطوءہ کی ماں اور بیٹی حرام ہوگی۔ اور موطوءہ پر داخلی کا باپ اور بیٹا حرام ہوگا مگر اس پر ایک اشکال ہوگا وہ یہ کہ جب یہ ثابت ہو گیا کہ موطوءہ ہوا اسطوہ ولد داخلی کا جز ہے، تو ایک بچہ جننے کے بعد دوبارہ وہ موطوءہ اس کے لئے حلال نہ بنی جائے۔ حالانکہ حکم اس کے خلاف ہے، جواب اصل تو یہی ہے کہ استحقاق بالجز حرام ہے لیکن یہاں ضرورتاً حرج کو دفع کرنے کے لئے اجازت دیدی گئی تاکہ مقصد نکاح تو والد و تاسل فوت نہ ہو جائے۔ اور یہ بالکل ایسا ہے جیسے کہ حضرت آدم پر ان کی بیٹیاں حرام تھیں لیکن حوا کو اس ضابطہ سے مستثنیٰ رکھا گیا ضرورت کی وجہ سے۔

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۳۱ کتاب النکاح
امام شافعیؒ کی دلیل کا جواب..... یہ ہے کہ وطی زنا ہونے کی حیثیت سے حرمت مصاہرت کا سبب نہیں بلکہ اس حیثیت سے کہ وطی سبب ولد ہے، پس وطی ولد کے قائم مقام ہوگی تو درحقیقت ولد سبب ہے، حرمت مصاہرت کا اور ولد میں کوئی ممانعت و معصیت نہیں، قصور جو کچھ ہے ماں کا ہے، ولد جس کو سبب بنایا گیا ہے اس کا کوئی قصور نہیں۔ واللہ اعلم بالصواب۔

کسی عورت کو شہوت کے ساتھ چھونے کے بعد اس کے اصول و فروع سے نکاح کا حکم

وَمَنْ مُسِّتُهُ امْرَأَةٌ بِشَهْوَةٍ حُرِّمَتْ عَلَيْهِ أُمُّهَا وَابْنَتُهَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا تَحْرُمُ وَعَلَىٰ هَذَا الْخِلَافُ مَسُّ امْرَأَةٍ بِشَهْوَةٍ وَنَظَرُهَا إِلَىٰ قَرْنِهَا وَنَظَرُهَا إِلَىٰ ذَكَرِهَا عَنْ شَهْوَةٍ لَهُ أَنَّ الْمَسَّ وَالنَّظَرَ لَيْسَا فِي مَعْنَى الدُّخُولِ وَلِهَذَا لَا يَتَعَلَّقُ بِهِمَا فَسَادُ الصُّومِ وَالْإِحْرَامِ وَوُجُوبُ الْإِغْتِسَالِ فَلَا يَلْحَقَانِ بِهِ وَلَنَا أَنَّ الْمَسَّ وَالنَّظَرَ سَبَبٌ دَاعٍ إِلَى الْوُطْئِ فَيَقَامُ مَقَامَهُ فِي مَوْضِعِ الْإِخْتِطَاعِ ثُمَّ أَنَّ الْمَسَّ بِشَهْوَةٍ أَنْ يَنْتَشِرَ الْإِلَّةُ أَوْ تَزْدَادَ انْتِشَارًا هُوَ الصَّحِيحُ وَالْمُعْتَبَرُ النَّظَرُ إِلَى الْفَرْجِ الدَّاخِلِ وَلَا يَتَحَقَّقُ ذَلِكَ إِلَّا عِنْدَ اتِّكَانِهَا وَلَوْ مَسَّ فَأَنْزَلَ فَقَدْ قِيلَ إِنَّهُ يُوجِبُ الْحُرْمَةَ وَالصَّحِيحُ أَنَّهُ لَا يُوجِبُهَا لِأَنَّهُ بِالْأَنْزَالِ تَبَيَّنَ أَنَّهُ غَيْرُ مُفْضٍ إِلَى الْوُطْئِ وَعَلَىٰ هَذَا إِتْيَانُ الْمَرْأَةِ فِي الدُّبْرِ.

ترجمہ..... وہ شخص جس کو کسی عورت نے مس کیا شہوت کے ساتھ تو اس مرد پر اس عورت کی ماں اور بیٹی حرام ہو گئیں۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ حرام نہیں ہوئی۔ اور اسی اختلاف پر مرد کا شہوت کے ساتھ عورت کو مس کرنا ہے۔ اور مرد کا عورت کی شرمگاہ کی طرف دیکھنا اور عورت کا مرد کی شرمگاہ کی طرف شہوت کے ساتھ دیکھنا۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ مس اور نظر دخول کے حکم میں نہیں ہیں اسی وجہ سے ان دونوں کے ساتھ فساد صوم، فساد احرام اور وجوب اغتسال متعلق نہیں ہوگا، لہذا دونوں دخول کے ساتھ لاحق نہیں ہوں گے، اور ہماری دلیل یہ ہے کہ مس اور نظر ایسا سبب ہے جو داعی الی الوطی ہے۔ پس احتیاط کے موقع میں وطی کے قائم مقام کیا جائے گا۔ پھر مس بشہوة یہ ہے کہ آنکھ منتشر ہو جائے یا انتشار بڑھ جائے یہی صحیح ہے۔ اور احتیاط فرج داخل کی جانب دیکھنا ہے اور یہ تحقیق نہیں ہوگا مگر ٹیک لگا کر بیٹھنے کی صورت میں۔ اور اگر مس کیا پھر انزال ہو گیا تو کہا گیا کہ موجب حرمت ہوگا، اور صحیح یہ ہے کہ موجب حرمت نہیں ہوگا، اس لئے کہ انزال سے یہ بات ظاہر ہوگئی کہ وہ مس مفعی الی الوطی نہیں تھا، اور اسی اختلاف پر عورت کے مقعد میں آنا ہے۔

تشریح..... مس عام ہے عدا ہو یا خطا یا نسیا، خوشی سے ہو یا بغیر خوشی، اگر شہوت کے ساتھ ہے تو ہمارے نزدیک حرمت مصاہرت ثابت ہو جائے گی۔ امام شافعیؒ کے نزدیک ثابت نہیں ہوگی، یہ بات واضح رہے کہ یہاں مس حلال میں اختلاف بیان کرنا مقصود ہے مہم حرام میں نہیں۔ کیونکہ جب امام شافعیؒ کے نزدیک وطی حرام موجب حرمت نہیں تو مس حرام بدوجہ اولیٰ موجب حرمت نہیں ہوگا۔ ان کا اختلاف مس حلال میں ہے اور اس اختلاف کا ثمرہ یہ ہے کہ زید نے ہندہ سے نکاح کے بعد وطی کرنے سے پہلے طلاق دیدی تو زید کے لئے ہندہ کی ماں حلال ہے اور اگر طلاق سے پہلے زید و ہندہ میں سے کسی نے دوسرے کو مس بشہوة کیا یا فرج و ذکر پر شہوت کے ساتھ نظر کی اور وطی نہیں کی ہے تو ہمارے نزدیک حرمت مصاہرت ثابت ہوگئی اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ ثابت نہیں ہوگی، اسی طرح اختلاف اس صورت میں ہے کہ اگر مرد نے عورت کو مس کیا شہوت کے ساتھ یا مرد نے شہوت سے عورت کی شرمگاہ کو دیکھا یا عورت نے شہوت کے ساتھ مرد کی شرمگاہ کو دیکھا۔

امام شافعیؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ مس اور نظر دخول کے حکم میں نہیں ہے، کیونکہ جو احکام دخول کے ساتھ متعلق ہوتے ہیں ان دونوں کے ساتھ متعلق نہیں ہوتے مثلاً روزہ کی حالت میں دخول مفسد صوم اور مفسد احرام ہے، اور دخول سے غسل واجب ہو جاتا ہے، لیکن مس بشہوة اور نظر بشہوة

کتاب النکاح ۳۲ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
سے نہ روزہ ٹوٹتا ہے نہ احرام ٹوٹتا ہے اور نہ ہی غسل واجب ہوتا ہے۔ لہذا مس اور نظر کو دخول کے ساتھ لاحق نہیں کیا جاسکتا اس لئے کہ ملحق کے لئے ضروری ہے کہ وہ ملحق بہ کے معنی میں ہو۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ مس اور نظر ایسے سبب ہیں جو داعی الی الوطی ہیں۔ پس ہم نے احتیاطاً داعی الی الوطی کو وطی کے قائم مقام قرار دے کر اس پر وطی کا حکم لگا دیا۔

امام شافعیؒ کی دلیل کا جواب..... یہ ہے کہ مس اور نظر سے اگر فساد صوم وغیرہ احکام ثابت ہو جاتے تو مس اور نظر بھی حقیقی وطی ہوتے۔ حالانکہ ہم ان کو حقیقۃً وطی نہیں کہتے۔ ہمارے مذہب کی تائید میں حدیث ام ہانیؓ بھی ہے۔

عن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم من نظر الی فرج امرأة حرمت علیہ امہا و بنتہا۔

دوسری حدیث ہے

”عن ابن عمرؓ انه قال اذا جامع الرجل المرأة قبلها او لمسها بشهوة او نظر الی فرجها بشهوة حرمت علی ابیہ و ابنہ و حرمت علیہ امہا و بنتہا۔ (یعنی شرح ہدایہ)۔

صاحب ہدایہؒ نے مس بشہوۃ کی تعریف کی ہے کہ آلہ منتشر ہو جائے جبکہ مس اور نظر سے پہلے منتشر نہیں تھا۔ اور اگر پہلے سے منتشر تھا تو انتشار بڑھ جائے۔ تعریف کے سلسلہ میں یہی صحیح قول ہے، بعض مشائخ نے شہوت کی تعریف یہ کی ہے کہ مرد کا دل عورت کی طرف مائل ہو جائے اور جماع کی طرف رغبت ہو جائے، نظر الی فرج میں فرج داخل کی طرف دیکھنا معتبر ہے، فرج خارج کی طرف نہیں اور فرج داخل کی طرف دیکھنا اس وقت متحقق ہوگا۔ جبکہ عورت دیوار وغیرہ سے برہنہ ہو کر ٹیک لگا کر دونوں گھٹنے کھڑے کر کے بیٹھے۔ چنانچہ اگر عورت سیدھی بیٹھی ہے یا کھڑی ہے یا ٹیک لگا کر پاؤں پھیلا کر بیٹھی ہے پھر اس کی طرف دیکھا تو حرمت مصاہرت ثابت نہیں ہوگی۔

ایک صورت یہ ہے کہ اگر مس کیا پھر انزال ہو گیا تو حرمت مصاہرت ثابت ہوگی یا نہیں۔ بعض کی رائے تو یہ ہے کہ اس صورت میں بھی حرمت مصاہرت ثابت ہو جائے گی۔ وجہ یہ کہ انزال معنی وطی کو مؤکد کرتا ہے۔ لہذا حرمت میں زیادتی ہی ہوگی۔ صحیح قول یہ ہے کہ اس صورت میں حرمت مصاہرت ثابت نہیں ہوگی۔ اس لئے کہ مس بشہوۃ مفطی الی الوطی ہونے کی وجہ سے وطی کے قائم مقام تھا۔ اور انزال سے یہ بات ظاہر ہوگئی کہ یہ مس مفطی الی الوطی نہیں ہے۔ لہذا وطی کے قائم مقام بھی نہیں ہوگا۔ اسی حکم پر عورت کے مقعد میں وطی کرنا یعنی اگر عورت کے مقعد میں وطی کی اور انزال ہو گیا تو موجب حرمت نہیں اور اگر انزال نہیں ہوا تو موجب حرمت ہے۔

ایک عورت کو طلاق بائن یا رجعی دی تو اس کی بہن سے نکاح اس وقت کر سکتا ہے جبکہ اس کی عدت

ختم ہو جائے..... امام شافعیؒ کا نقطہ نظر

وَإِذَا طَلَّقَ امْرَأَتَهُ طَلَّاقًا بَائِنًا أَوْ رَجْعِيًّا لَمْ يَجُزْ لَهُ أَنْ يَتَزَوَّجَ بِأُخْتِهَا حَتَّى تَنْقَضِيَ عِدَّتُهَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ إِنْ كَانَتْ الْعِدَّةُ عَنْ طَلَّاقٍ بَائِنٍ أَوْ ثَلَاثٍ يَجُوزُ لَا نَقْطَعُ النِّكَاحَ بِالْكَلْبَةِ إِعْمَالًا لِلْقَاطِعِ وَلِهَذَا لَوْ وَطِئَهَا مَعَ الْعِلْمِ بِالْحُرْمَةِ يَجِبُ الْحَدُّ وَلَنَا أَنَّ نِكَاحَ الْأُولَى قَائِمٌ لِبَقَاءِ أَحْكَامِهِ كَالنَّفَقَةِ وَالْمَنْعِ وَالْفِرَاشِ وَالْقَاطِعِ تَأَخَّرَ عَمَلُهُ وَلِهَذَا بَقِيَ الْقَيْدُ وَالْحَدُّ لَا يَجِبُ عَلَى إِشَارَةِ كِتَابِ الطَّلَاقِ وَعَلَى عِبَارَةِ كِتَابِ الْحُدُودِ يَجِبُ لِأَنَّ الْمَلِكَ قَدْ زَالَ فِي حَقِّ الْحِلِّ فَيَتَحَقَّقُ الزِّنَاءُ وَلَمْ يَرْتَفَعْ فِي حَقِّ مَا ذَكَرْنَا فَيَصِيرُ جَامِعًا.

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۳۳ کتاب النکاح

ترجمہ..... اور اگر اپنی بیوی کو طلاق دے سے طلاق بائن یا رجعی تو اس مرد کے لئے جائز نہیں کہ اس کی بہن سے نکاح کرے۔ یہاں تک کہ اس معتدہ کی عدت گزر جائے۔ امام شافعیؒ نے فرمایا کہ اگر وہ عورت طلاق بائن یا تین طلاقیں کی عدت میں ہو تو جائز ہے۔ بالکل یہ نکاح کے منقطع ہونے کی وجہ سے قاطع طلاق کو مکمل دیتے ہوئے۔ اور اسی وجہ سے اگر اس مطلقہ بانسہ سے وطی کی حرمت کو جانتے ہوئے وطی کی تو حد واجب ہوگی۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ پہلی کا نکاح باقی ہے احکام نکاح کے باقی رہنے کی وجہ سے۔ جیسے نفقہ اور منع عن الخروج اور فراش اور قاطع کا عمل مؤخر ہو گیا۔ اسی وجہ سے قید نکاح باقی ہے۔ اور حال یہ ہے کہ کتاب الطلاق میں اشارہ نکلتا ہے کہ حد واجب نہیں ہوگی۔ اور کتاب الحدود میں صراحت ہے کہ حد واجب ہوگی۔ اس لئے کہ ملک وطی کے حلال ہونے کے حق میں زائل ہوگئی۔ پس زنا متحقق ہوگا۔ اور امور مذکورہ کے حق میں ملک مرتفع نہیں ہوئی۔ پس جامع بین الاختین ہوگا۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص نے اپنی بیوی کو طلاق بائن یا طلاق رجعی دی سواب یہ شخص اس معتدہ کی بہن سے زمانہ عدت میں نکاح کر سکتا ہے یا نہیں۔ احناف کا مذہب تو یہ ہے کہ نکاح جائز نہیں۔ امام شافعیؒ نے فرمایا کہ اگر وہ عورت طلاق بائن یا تین طلاقیں کی وجہ سے عدت میں ہے تو اس کی بہن سے نکاح جائز ہے۔

امام شافعیؒ کی دلیل..... کا حاصل یہ ہے کہ قاطع نکاح یعنی طلاق کے پائے جانے کی وجہ سے نکاح بالکل منقطع ہو گیا۔ اس لئے کہ جب قاطع پایا گیا تو اس کا اثر بھی یقیناً متحقق ہوگا۔ نکاح کے بالکل منقطع ہونے کی دلیل یہ بھی ہے کہ اگر یہ شخص حرام سمجھ کر معتدہ سے وطی کر لے تو حد واجب ہوگی۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ معتدہ کا نکاح باقی ہے۔ اس لئے کہ نکاح کے بعض احکام باقی ہیں۔ مثلاً عدت کے زمانہ میں شوہر پر اسی طرح نفقہ واجب ہوگا، جس طرح مستکوجہ ہونے کی حالت میں تھا اور شوہر کو یہ اختیار ہے کہ گھر سے نکلنے پر پابندی لگا دے۔ اسی طرح اگر دو سال کے اندر اندر بچہ پیدا ہو گیا تو فراش ہونے کی وجہ سے اسی شخص سے نسب بھی ثابت ہوگا۔ اور یہی یہ بات کہ قاطع نکاح پایا گیا تو اس کا جواب یہ ہے کہ قاطع کا عمل انقضاء عدت تک کے لئے مؤخر ہو گیا حکم نکاح کے باقی رہنے کی وجہ سے۔ اور اس کا جواب کہ وطی کرنے سے حد واجب ہوتی ہے۔ اولاً تو ہم تسلیم ہی نہیں کرتے کہ اس وطی پر حد واجب ہوگی۔ جیسا کہ مبسوط کی کتاب الطلاق میں اشارہ ملتا ہے۔ اور اگر تسلیم بھی کر لیں کہ حد واجب ہوگی جیسا کہ مبسوط کی کتاب الحدود میں صراحت موجود ہے، تو ہم جواب دیں گے کہ وطی کے حلال ہونے کے حق میں ملک نکاح زائل ہوگئی۔ لہذا یہ وطی زنا ہوگی اور امور مذکورہ کے حق میں ملک زائل نہیں ہوتی پس نکاح من وجہ باقی ہے اور من وجہ غیر باقی۔ اور جب من وجہ نکاح باقی ہے تو یہ شخص اس معتدہ کی بہن سے نکاح کر کے جامع بین الاختین فی النکاح ہوگا اور نکاح میں جمع بین الاختین ناجائز ہے اگرچہ نکاح فی الجملہ ہو۔ واللہ اعلم بالصواب۔

مولیٰ کے لئے اپنی باندی سے اور مالک کے لئے اپنے غلام سے نکاح کرنے کا حکم

وَلَا يَتَزَوَّجُ الْمَوْلَى أَمَةً وَلَا الْمَرْأَةُ عَبْدَهَا لِأَنَّ النِّكَاحَ مَا شُرِعَ إِلَّا مُشْتَرَا بِشَمْرَاتٍ مُشْتَرَكَةٍ بَيْنَ الْمُتَنَاقِضِينَ وَالْمَمْلُوكَةِ تَنَاهَى الْمَالِكَةُ فَمُتَمِّعٌ وَقَوَّعُ الشُّمُورَةِ عَلَى الشِّرْكِ.

ترجمہ..... مولیٰ اپنی باندی سے نکاح نہ کرے اور نہ عورت اپنے غلام سے اس لئے کہ نکاح مشروع نہیں ہوا مگر ایسے ثمرات کے ساتھ مشر ہو کر جو زوجین کے درمیان مشترک ہیں اور مملوکی مالکیت کے منافی ہے۔ پس شرکت پر مشرہ کا حصول مجتنب ہوگا۔

تشریح..... مولیٰ اپنی باندی سے نکاح نہ کرے باندی کے کل کمال تک ہو یا بعض کا اسی طرح عورت اپنے غلام سے نکاح نہ کرے عورت پورے غلام کی مالک ہو یا بعض کی۔ دونوں صورتوں میں نکاح ممنوع ہے۔ اگر مالک اور مملوک رہتے ہوئے نکاح کیا تو باطل ہوگا اگرچہ بعد اسی کے قائل ہیں۔ دلیل یہ ہے کہ نکاح ایسے منافع اور فوائد کے پیش نظر مشروع کیا گیا جو دونوں میاں بیوی کے درمیان مشترک ہیں، بعض منافع عورت کو حاصل ہوتے ہیں۔ مثلاً عورت کے لئے شوہر، کسوة، نفقہ، واجب ہوگا۔ اور مرد پر حکم وطی بھی واجب ہوگی۔ بغیر عورت کی رضا مندی کے مرد کے لئے عزل

کتاب النکاح ۳۳ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
جائز نہیں۔ مرد کے مقطوع الذکر اور عینین ہونے کی صورت میں عورت کو خیار فسخ بھی حاصل ہوگا اور بعض منافع مرد کو حاصل ہوتے ہیں مثلاً نکاح کے بعد مرد کو عورت کے نفیس پر قدرت کا حاصل ہونا، اور عورت کا مرد کے مکان میں قیام کرنا، اندرون خانہ کام کرنا مثلاً کھانا پکانا، کپڑے دھونا، بچوں کی تربیت کرنا، بچوں کو دودھ پلانا۔ خلاصہ یہ ہے کہ مذکورہ نکاح کی دونوں صورتوں میں مالکیت اور مملوکیۃ کا جمع ہونا لازم آئے گا۔ حالانکہ ان دونوں کے درمیان منافات ہے۔ کیونکہ مالکیت مقتضی ہے قاہریت کی اور مملوکیۃ مقتضی ہے مقہوریت کی۔ اور ان دونوں کی تنافی میں کوئی شبہ نہیں۔ پس جب ایسا ہے تو شرکت پر شمرہ کا حصول متمنع ہوگا۔ اس پر ایک اشکال ہے وہ یہ کہ اگر مملوکیۃ مالکیت کے منافی ہے تو پھر مملوک کا نکاح بالکل درست نہیں ہونا چاہئے۔ کیونکہ جب مملوک کسی آزاد عورت سے نکاح کرے گا تو نکاح ہونے کی وجہ سے مالکیت بھی ثابت ہوگی۔ لہذا اس صورت میں بھی مالکیت اور مملوکیۃ کا جمع ہونا لازم آیا۔

جواب..... قیاس کا تقاضا تو یہی ہے کہ مملوک کا نکاح مطلقاً درست نہ ہو لیکن ضرورت کی وجہ سے خلاف قیاس جائز قرار دیدیا ہے۔ (یعنی شرح ہدایہ)

کتابیات سے نکاح کا حکم

وَيَجُوزُ تَزْوُجُ الْكِتَابِيَّاتِ لِقَوْلِهِ تَعَالَى وَالْمُحْصَنَاتِ مِنَ الدِّينِ أَوْ تَوَالِ الْكِتَابِ أَيْ الْعَفَافُ وَلَا فَرْقَ بَيْنَ الْكِتَابِيَّةِ الْحُرَّةِ وَالْأَمَةِ عَلَى مَا نُبَيِّنُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ.

ترجمہ..... اور جائز ہے کتابیہ عورتوں سے نکاح باری تعالیٰ کے قول وَالْمُحْصَنَاتِ مِنَ الدِّينِ الا یہ کی وجہ سے یعنی حلال کی گئی ہیں تمہارے لئے اہل کتاب میں سے محصنہ عورتیں اور کوئی فرق نہیں آزاد کتابیہ اور باندی کتابیہ کے درمیان۔

تشریح..... کتابیات جمع ہے کتابیہ کی۔ مذکر کتابی ہے۔ کتابی وہ شخص ہے جو نبی پر ایمان رکھتا ہے اور کتاب کا اقرار کرتا ہے، ائمہ اربعہ میں سے آزاد کتابیہ سے نکاح میں کسی کا اختلاف نہیں ہے کتابیہ باندی کے ساتھ نکاح کرنے میں اختلاف ہے جس کا بیان آگے آ رہا ہے۔ دلیل قول باری تعالیٰ ہے تمہارے واسطے حلال کی گئیں اہل کتاب میں سے وہ عورتیں جو پاکدامن ہوں۔ آیت میں عفت کی قید عادتاً ذکر کر دی گئی جو از نکاح کے لئے شرط نہیں۔

مجوسیات و ثنیات کے ساتھ نکاح حرام ہے، صابیات کے ساتھ نکاح کا حکم

وَلَا يَجُوزُ تَزْوُجُ الْمُجُوسِيَّاتِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ سُنُّوْهُمُ سُنَّةَ أَهْلِ الْكِتَابِ غَيْرَ نَاكِحِي نِسَائِهِمْ وَلَا اِكْلِي ذَبَائِحِهِمْ قَالَ وَلَا الْوَثَنِيَّاتِ لِقَوْلِهِ تَعَالَى ﴿وَلَا تَنْكِحُوا الْمُشْرِكَاتِ حَتَّى يُؤْمِنَ﴾ وَيَجُوزُ تَزْوُجُ الصَّابِيَّاتِ إِنْ كَانُوا يُؤْمِنُونَ بِدِينٍ وَيَقْرَأُ وَنَ بَكْتَابٍ لِأَنَّهُمْ مِنْ أَهْلِ الْكِتَابِ وَإِنْ كَانُوا يَعْبُدُونَ الْكُؤَاكِبَ وَلَا كِتَابَ لَهُمْ لَمْ تَجْزُ مِنْكَ حَتَّتُهُمْ لِأَنَّهُمْ مُشْرِكُونَ وَالْخِلَافُ الْمَنْقُولُ فِيهِ مَحْمُولٌ عَلَى إِشْتِبَاهِ مَذْهَبِهِمْ فَكُلُّ أَجَابٍ عَلَى مَا وَقَعَ عِنْدَهُمْ وَعَلَى هَذَا حَالُ ذَبَائِحِهِمْ

ترجمہ..... اور نہیں جائز ہے نکاح میں لینا مجوسیہ عورتوں کو اس لئے کہ آپ ﷺ نے فرمایا کہ مجوس کے ساتھ سلوک کرو اہل کتاب کا سوائے ان کی عورتوں سے نکاح کرنے میں اور سوائے ان کا ذبیحہ کھانے میں اور بت پرست عورتوں کو بھی نکاح میں لینا جائز نہیں باری تعالیٰ کے قول وَلَا تَنْكِحُوا کی وجہ سے۔ یعنی شرک کرنے والی عورتوں کو مت نکاح میں لاؤ، یہاں تک کہ وہ ایمان لے آئیں، اور جائز ہے صابیہ عورتوں سے نکاح کرنا، اگر وہ کسی دین پر ایمان رکھتی ہوں، اور کتاب کا اقرار کرتی ہوں اس لئے کہ وہ اہل کتاب میں سے ہیں اور اگر ستاروں کو پوجتی ہیں اور ان کے پاس کوئی (آسمانی)

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۳۵ کتاب النکاح
کتاب بھی نہیں تو ان کو نکاح میں لینا جائز نہیں۔ کیونکہ وہ مشرک ہیں اور اختلاف جو اس بارے میں منقول ہے ان کے مذہب کے مشتبہ ہونے پر محمول ہے۔ پس ہر ایک امام نے اسی کے مطابق جواب دیا جو اس کے نزدیک حق معلوم ہوا، اور اسی اختلاف پر ان کے ذبیحہ کا حال ہے۔

تشریح..... آتش پرست عورتوں سے نکاح بالاتفاق ناجائز ہے۔ دلیل یہ ہے کہ حضور ﷺ نے فرمایا کہ اہل کتاب سے جو معاملہ کرتے ہو مجھوں کے ساتھ وہی معاملہ کرو سوائے اس کے کہ مجھوں کی عورتوں سے نکاح کرو اور ان کا ذبیحہ کھاؤ۔ حاصل یہ کہ مجھوں کی عورتوں سے نکاح نہ کرو۔ اور ان کے ذبیحہ کو نہ کھاؤ اس کے علاوہ امان دینے اور جزیہ لینے میں اہل کتاب کا سا معاملہ کرو۔ یہ حدیث مختلف طرق سے مروی ہے۔ اور بت پرست عورتوں سے بھی نکاح کرنا ناجائز ہے۔ دلیل قرآن کی آیت ہے کہ شرک کرنے والی عورتوں سے نکاح مت کرو۔

صابیہ عورتوں سے نکاح کے جواز و عدم جواز میں اختلاف ہے۔ امام ابوحنیفہؒ جواز کے قائل ہیں اور صاحبینؒ عدم جواز کے۔ درحقیقت یہ اختلاف صابی کی تعریف و تفسیر میں ہے۔ امام صاحبؒ فرماتے ہیں کہ صابی وہ ہے جو انبیاء میں سے کسی نبی پر ایمان رکھتا ہو اور کسی آسمانی کتاب کا اقرار کرتا ہو پس اس وقت صابی اہل کتاب میں سے ہوگا، اور اہل کتاب کی عورتوں سے نکاح جائز ہے لہذا صابیہ سے بھی نکاح جائز ہوگا۔ صاحبینؒ فرماتے ہیں کہ صابی ستاروں کی پرستش کرتا ہے اور کسی آسمانی کتاب کا اقرار نہیں کرتا، پس یہ بت پرستوں کے حکم میں ہوگا، جس طرح بت پرست سے نکاح جائز نہیں، اسی طرح صابیہ عورت سے بھی نکاح جائز نہیں ہوگا۔

محرم کا محرمہ سے حالت احرام میں نکاح کرنا..... امام شافعیؒ کا نقطہ نظر

قَالَ وَ يَجُوزُ لِلْمُحْرِمِ وَالْمُحْرِمَةِ أَنْ يَتَزَوَّجَا فِي حَالَةِ الْإِحْرَامِ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا يَجُوزُ وَ تَزْوِيجُ الْوَلِيِّ الْمُحْرِمِ وَلَيْتَهُ عَلَى هَذَا الْخِلَافِ لَهُ قَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَا يَنْكِحُ الْمُحْرِمُ وَلَا يَنْكِحُ وَلَنَا مَا رَوَى أَنَّهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ تَزْوِجَ بِمَيْمُونَةَ وَ هُوَ مُحْرِمٌ وَمَا رَوَاهُ مَحْمُولٌ عَلَى الْوُطِيِّ.

ترجمہ..... اور محرم اور محرمہ کے لئے جائز ہے کہ وہ دونوں نکاح کریں حالت احرام میں اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ حالت احرام میں نکاح جائز نہیں۔ اور ولی محرم کا اپنی مولیہ کا نکاح کرنا اسی اختلاف پر ہے۔ امام شافعیؒ کی دلیل قول رسول ﷺ ہے نہ نکاح کرے محرم اور نہ نکاح کرائے (اپنے غیر کا) ہماری دلیل وہ حدیث ہے کہ روایت کیا گیا کہ حضور ﷺ نے نکاح کیا میمونہؓ سے حالانکہ آپ محرم تھے۔ اور وہ حدیث جس کو روایت کیا امام شافعیؒ نے محمول ہے وٹی پر۔

تشریح..... احرام والی عورت ہو یا مرد حالت احرام میں نکاح کرنا جائز ہے ہمارے نزدیک۔ امام شافعیؒ ناجائز کہتے ہیں۔ اسی کے قائل امام مالکؒ اور امام احمدؒ ہیں، اسی طرح محرم کسی کا ولی بن کر نکاح کرائے تو ہمارے نزدیک جائز ہے امام شافعیؒ کے نزدیک ناجائز۔

حضرت امام شافعیؒ کی دلیل..... حضور ﷺ کا فرمان لَا يَنْكِحُ الْمُحْرِمُ وَلَا يَنْكِحُ۔ اس حدیث میں پہلا یَنْكِحُ الیاء ہے (ضرب سے) اور دوسرا یَنْكِحُ الیاء ہے انکساح سے، اول کے معنی نکاح کرنا دوسرے کے معنی نکاح کرنا دوسرے کا، جیسے طعام کھانا اور اطعام کھانا تا جواب حدیث کا مطلب یہ ہوگا کہ آپ ﷺ نے فرمایا کہ محرم نہ اپنا نکاح کرے اور نہ ولی بن کر دوسرے کا نکاح کرائے۔ مسلمؒ اور ابوداؤدؒ کی روایت میں ولا یخطب کا اضافہ ہے، یعنی حالت احرام میں منگنی بھی نہ کرے۔ امام احمدؒ ابن حنبلؒ نے اپنی صحیح میں روایت کیا ہے ولا یخطب بمکہ یعنی مکہ میں منگنی نہ کرے۔ اس حدیث سے ثابت ہوتا ہے کہ حالت احرام میں نکاح کرنا اور نکاح کرنا دونوں منوع ہیں۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ ابن عباسؓ نے روایت کیا کہ حضور ﷺ نے حضرت میمونہؓ سے محرم ہونے کی حالت میں نکاح کیا اور امام بخاریؒ نے اضافہ کیا ہے ”و بنسی بہا و هو حلال و ماتت بسرف“، یعنی آپ ﷺ نے میمونہ سے نکاح کیا حالانکہ آپ ﷺ محرم تھے اور ان

کتاب النکاح ۳۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہار
کے ساتھ زفاف کیا حالانکہ آپ ﷺ حلال تھے اور میمونہؓ کا انتقال مقام سرف میں ہوا۔ بعض حضرات نے لطیفہ کے طور پر بیان کیا ہے کہ میمونہؓ کا
شادی بھی مقام سرف میں ہوئی شب زفاف بھی مقام سرف ہی میں گذاری اور حضرت میمونہؓ کا انتقال بھی مقام سرف میں ہوا۔ اس حدیث سے
معلوم ہوتا ہے کہ آپ ﷺ نے میمونہؓ سے بحالت اہرام نکاح کیا۔

امام شافعیؒ کی روایت کردہ حدیث کا جواب یہ ہے کہ اس حدیث میں نکاح کے لغوی معنی (وطی) مراد ہے۔ اب مطلب یہ ہوگا کہ حالت
اہرام میں وطی کرنا ممنوع ہے عقد نکاح ممنوع نہیں ہے اس صورت میں حدیث کا ترجمہ ہوگا کہ محرم نہ وطی کرے اور نہ محرمہ کو وطی پر قدرت دے۔

دوسرا جواب یہ ہے کہ حدیث میں نہی حزیبی مراد ہے، تحریمی نہیں، اب مطلب یہ ہوگا کہ اہرام کی حالت میں نکاح کرنا اور نکاح کرنا مناسب
نہیں۔ اگر کر لیا تو منعقد ہو جائے گا۔ ہمارے مذہب کی تائید قیاس سے بھی ہوتی ہے، کیونکہ نکاح دوسرے عقود بیع و شراء وغیرہ کے مانند ہے جس
طرح بیع وغیرہ میں ایجاب و قبول ہوتا ہے اسی طرح نکاح میں بھی ایجاب و قبول کا تلفظ ہوتا ہے، پس حالت اہرام میں جس طرح دوسرے عقود جاری
ہیں، اسی طرح نکاح بھی جائز ہوگا۔

انصاف کی بات یہ ہے کہ حضرت امام شافعیؒ کا مذہب قوی ہے، کیونکہ امام شافعیؒ کی پیش کردہ حدیث قوی ہے اور احنافؒ کی پیش کردہ فعلی۔ اور
تعارض حدیثین کے وقت حدیث قوی مقدم ہوتی ہے حدیث فعلی پر۔ اس کے علاوہ حضور ﷺ کا میمونہؓ سے اہرام کی حالت میں نکاح کرنا مختلف فیہ
ہے۔ چنانچہ خود میمونہؓ بنت الحارث فرماتی ہیں کہ مجھ سے رسول اللہ ﷺ نے نکاح کیا اور ہم دونوں حلال تھے۔ مسلم، ابوداؤد، ترمذی، ابن ماجہ کے اس
حدیث کو روایت کیا ہے۔

مسلمان یا کتابیہ باندی سے نکاح کا حکم امام شافعیؒ کا نقطہ نظر

وَيَجُوزُ تَزْوُجُ الْأَمَةِ مُسْلِمَةً كَانَتْ أَوْ كِتَابِيَّةً وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا يَجُوزُ لِلْحَرِّ أَنْ يَتَزَوَّجَ بِأَمَةٍ كِتَابِيَّةٍ لِأَنَّ جَوَازَ
نِكَاحِ الْأَمَاءِ ضَرُورِيٌّ عِنْدَهُ لِمَا فِيهِ مِنْ تَعْرِيبِ الْجُزْءِ عَلَى الرِّقِّ وَقَدْ انْدَفَعَتِ الضَّرُورَةُ بِالْمُسْلِمَةِ وَ
لِهَذَا جَعَلَ طَوْلَ الْحُرَّةِ مَا يَبْعَا مِنْهُ وَعِنْدَنَا الْجَوَازُ مُطْلَقٌ لَا طَلَّاقَ الْمُقْتَضَى وَفِيهِ امْتِنَاعٌ عَنْ تَحْصِيلِ الْجُزْءِ
الْحَرِّ لَا إِرْقَاقَهُ وَلَهُ أَنْ لَا يَحْصَلَ الْأَصْلُ فَيَكُونُ لَهُ أَنْ لَا يَحْصَلَ الْوَصْفُ.

ترجمہ اور جائز ہے باندی سے نکاح کرنا مسلمان ہو باندی یا کتابیہ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ آزاد کے لئے جائز نہیں کہ وہ کتابیہ باندی کے
ساتھ نکاح کرے، اس لئے کہ امام شافعیؒ کے نزدیک باندیوں سے نکاح کا جواز ضرورۃً ثابت ہے، کیونکہ باندی سے نکاح کرنے میں اپنے جز کو
رقیت پر پیش کرنا ہے اور ضرورت پوری ہوگی مسلمان باندی سے۔ اسی وجہ سے قدرت علی الحرہ کو نکاح لہ سے مانع بتایا گیا ہے، اور ہمارے نزدیک
جواز مطلق ہے مقتضی کے مطلق ہونے کی وجہ سے اور باندی سے نکاح میں آزاد جز کو حاصل کرنے سے رکنا ہے نہ کہ اس کو رقیق بنانا اور اس کے لئے
اجازت ہے کہ وہ اصل کو حاصل نہ کرے لہذا اس کو اس کی بھی اجازت ہوگی کہ وہ وصف کو حاصل نہ کرے۔

تشریح باندی کے ساتھ نکاح کے جواز و عدم جواز میں اختلاف ہے۔ چنانچہ ہمارے نزدیک مطلق باندی سے نکاح جائز ہے مسلمان ہو یا
کتابیہ۔ امام شافعیؒ کا مذہب یہ ہے کہ کتابیہ باندی سے نکاح جائز نہیں۔ امام مالکؒ بھی اسی کے قائل ہیں اور ایک روایت میں امام احمدؒ بھی اسی کے
قائل ہیں۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ باندیوں کے ساتھ نکاح کا جواز ضرورۃً ثابت ہے کیونکہ باندی کے ساتھ نکاح کا مطلب یہ ہے کہ اپنے جز
کو رقیق (مملوک) بنانا چاہتا ہے، اس لئے کہ غیر کی باندی سے جواد لا ہوگی شریعت میں وہ بھی غیر کی مملوک ہوگی، اور رقیق بنانا درحقیقت ہلاک کرنا
ہے تو گویا باندی کے ساتھ نکاح کر کے اپنے جز کو ہلاک کرنا چاہتا ہے۔ اور اپنے جز کو رقیق بنانا یعنی ہلاک کرنا ممنوع ہے۔ لہذا باندی کے ساتھ نکاح

ناجائز ہونا چاہئے۔ مگر شدت حاجت کی وجہ سے ضرورۃً جائز قرار دیا گیا۔ جب یہ ثابت ہو گیا کہ باندیوں سے نکاح کرنا ضرورۃً ثابت ہے اور قاعدہ ہے کہ جو چیز ضرورۃً ثابت ہو وہ بقدر ضرورت ثابت ہوتی ہے، اور ضرورت پوری ہوگئی ایک مسلمان باندی کے ساتھ نکاح کر کے، لہذا کتابیہ سے نکاح کرنے کی کوئی ضرورت نہیں۔ اسی وجہ سے امام شافعیؒ نے قدرت علی الحرہ کو باندی کے ساتھ نکاح کرنے سے مانع قرار دیا ہے، آیت و میں لم یستطع منکم طولاً ان ینکح المحصنات المؤمنات فمن ما ملکت ایمانکم من فیتاکم المؤمنات۔ یعنی جو شخص تم میں سے آزاد مؤمنہ سے نکاح کی قدرت نہ رکھے، سو وہ آپس کی مؤمنہ باندیوں میں سے کسی سے نکاح کر لے۔ آیت کا مفہوم مخالف یہ ہوگا کہ اگر آزاد مسلمان عورت کے ساتھ نکاح کی قدرت ہے تو مسلمان باندی سے بھی نکاح کی اجازت نہیں ہے، اس کا جواب یہ ہوگا آیت میں فضل اور اولیٰ کو بیان کیا گیا ہے یعنی طول حرہ کے ہوتے ہوئے باندی سے نکاح بہتر نہیں لیکن کر لیا تو منعقد ہو جائے گا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ باندیوں کے ساتھ نکاح کا جواز مطلق ہے، مقتضی نکاح کے مطلق ہونے کی وجہ سے مثلاً فَإِنْ كُحُوا مَا طَابَ لَكُمْ مِنَ النِّسَاءِ اور احل لکم ما وراء ذلکم۔ ان آیات میں مطلق نساء سے نکاح کے جواز کو عام رکھا گیا ہے آزاد سے ہو یا باندی سے۔

رہا امام شافعیؒ کا یہ کہنا..... کہ باندی سے نکاح کو نا اپنے جزء کو رقیق بنانا ہے، سو اس کا جواب یہ ہے کہ باندی سے نکاح کرنے میں اپنے جزء کو رقیق بنانا مقصود نہیں، بلکہ آزاد جزء کو حاصل کرنے سے رکنا ہے اور شریعت نے اس کو اس بات کی اجازت دی ہے کہ اصل جزء ہی کو حاصل نہ کرے۔ یعنی عورت کی رضامندی سے عزل کر دے تاکہ اصل بچہ ہی پیدا نہ ہو۔ لہذا وصف حریت کو حاصل نہ کرنے کی اجازت بدرجہ اولیٰ ہوگی۔ واللہ اعلم بالصواب۔

حرہ پر باندی سے نکاح کرنا

وَلَا يَتَزَوَّجُ أُمَةٌ عَلَى حُرَّةٍ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَا تُنْكَحُ الْأُمَةُ عَلَى الْحُرَّةِ وَهُوَ بِإِطْلَاقِهِ حُجَّةٌ عَلَى الشَّافِعِيِّ فِي تَجْوِيزِ ذَٰلِكَ لِلْعَبْدِ وَعَلَى مَا لَكَ فِي تَجْوِيزِهِ بِرِضَاءِ الْحُرَّةِ وَلَآئِ لِلرِّقِّ أَثَرٌ فِي تَنْصِيفِ النِّعْمَةِ عَلَى مَا نَقَرَرَهُ فِي الطَّلَاقِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ فَيُثَبِّتُ بِهِ حُلَّ الْمُحَلِّیَّةِ فِي حَالَةِ الْإِنْفِرَادِ دُونَ حَالَةِ الْإِنْصِمَامِ.

ترجمہ..... اور حرہ کے ہوتے ہوئے باندی سے نکاح نہ کرے۔ حضور ﷺ کے فرمان لا ینکح الامۃ علی الحرۃ کے خلاف نکاح الامۃ علی الحرہ کو غلام کے واسطے جائز قرار دینے میں اور امام مالکؒ کے خلاف حجت ہے حرہ کی رضامندی سے اس صورت کو جائز قرار دینے میں، اور اس لئے کہ رقیق کو تنصیف نعمت میں دخل ہے۔ کتاب الطلاق میں انشاء اللہ ثابت کریں گے۔ پس ثابت ہو جائے گا رقیق کی وجہ سے محل کا حلال ہونا حالت انفراد میں نہ کہ حالت انضمام میں۔

تشریح..... اگر پہلے سے آزاد عورت نکاح میں موجود ہے تو باندی سے نکاح ناجائز ہے احنافؒ کا یہی مذہب ہے۔ امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ آزاد مرد کے لئے اگرچہ یہ صورت درست نہیں مگر غلام کے لئے جائز ہے کہ آزاد عورت کی موجودگی میں باندی سے نکاح کر لے۔ امام مالکؒ فرماتے ہیں کہ اگر آزاد عورت رضامند ہے تو اس کے ہوتے ہوئے باندی سے نکاح کر سکتا ہے اور اگر رضامند نہیں تو نکاح لمتہ علی الحرہ درست نہیں ہوگا۔ امام مالکؒ کی دلیل یہ ہے کہ نکاح لمتہ علی الحرہ کی ممانعت حرہ کے حق کی وجہ سے تھی۔ لیکن جب حرہ خود راضی ہوگئی تو اس نے خود اپنا حق ساقط کر دیا۔

امام شافعیؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ نکاح لمتہ علی الحرہ کی ممانعت اس وقت تھی جبکہ شوہر آزاد ہوا سئلے کہ اس صورت میں مانع نکاح یعنی اپنے جزء کو رقیق بنانا موجود ہے لیکن جب شوہر غلام ہے تو یہ مانع نہیں پایا گیا اس لئے کہ غلام جمیع اجزاء کے ساتھ رقیق ہے۔ لہذا اس صورت میں نکاح لمتہ علی الحرہ کو جائز قرار دیں گے۔ (یعنی شرح ہدایہ)

کتاب النکاح ۲۸ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 احناف کی دلیل قول نبی ﷺ کہ آزاد عورت کی موجودگی میں باندی سے نکاح نہ کیا جائے۔ اس حدیث میں عموم ہے شوہر آزاد ہو یا غلام، راضی ہو یا ناراضی۔ لہذا یہ حدیث اپنے اطلاق کی وجہ سے امام شافعیؒ اور امام مالکؒ دونوں کے خلاف حجت ہوگی۔ دوسری دلیل عقلی یہ ہے کہ رقیقت کی وجہ سے جس طرح سزائیں آدھی ہو جاتی ہیں اسی طرح نعمتیں بھی آدھی ہو جاتی ہیں۔ مثلاً آزاد کو حد زنا میں جتنے کوڑے لگتے تھے، رقیق کو آدھے لگیں گے، یہی حال نعمتوں کا ہے۔

پس یہاں دو حالتیں ہیں پہلی حالت انفراد اور دوسری حالت انضمام۔ حالت انفراد کا مطلب یہ ہے کہ فقط باندی سے نکاح کرے اور حالت انضمام کا مطلب یہ ہے کہ باندی اور آزاد دونوں کو جمع کرے اور آزاد عورت دونوں حالتوں میں حلال ہے یعنی صرف آزاد سے نکاح کرے یا باندی کے ہوتے ہوئے آزاد عورت سے نکاح کرے دونوں صورتوں میں جائز ہے۔ لہذا اس کی تصنیف کر کے باندی کو صرف حالت انفراد میں حلال رکھا جائے گا حالت انضمام میں نہیں۔ یعنی صرف باندی سے نکاح کر سکتا ہے لیکن آزاد عورت کے ہوتے ہوئے باندی سے نکاح نہیں کر سکتا ہے، لیکن اگر کوئی اعتراض کر دے کہ باندی کو حالت انضمام میں جائز قرار دیا جائے حالت انفراد میں نہیں، تب بھی تصنیف ہو جائے گی، جواب اس صورت میں اہانت شریفہ لازم آئے گی، نہ کہ اہانت خسیہ اس لئے اس صورت کو اختیار نہیں کیا گیا۔ واللہ اعلم

باندی پر حرہ سے نکاح کرنا

وَيَجُوزُ تَزْوُجُ الْحُرَّةِ عَلَيْهَا لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ وَتُنْكَحُ الْحُرَّةُ عَلَى الْأَمَةِ وَأَنَّهَا مِنَ الْمُحَلَّلَاتِ فِي جَمِيعِ الْحَالَاتِ إِذْ لَا مُنْصِفَ فِي حَقِّهَا.

ترجمہ اور جائز ہے حرہ سے نکاح کرنا باندی پر اس لئے کہ حضور ﷺ کا فرمان ہے حرہ سے نکاح کیا جائے باندی پر اور اس لئے کہ حرہ محملات میں سے ہے تمام حالتوں میں اس لئے کہ حرہ کے حق میں کوئی منصف نہیں ہے۔

تشریح یہ مسئلہ پہلی صورت کا عکس ہے، یعنی اگر پہلے سے باندی نکاح میں موجود ہے تو آزاد عورت سے نکاح کرنا جائز ہے۔ اس میں کوئی قباحت نہیں اور ائمہ اربعہ اس پر متفق ہیں کہ باندی کا نکاح باطل بھی نہیں ہوگا، لیکن شوافعؒ میں سے امام مزنیؒ فرماتے ہیں کہ آزاد عورت سے نکاح کرتے ہی باندی کا نکاح باطل ہو جائے گا طول حرہ پر قدرت کی وجہ سے، کیونکہ باندی سے جواز نکاح عدم قدرت علی الحرہ کی وجہ سے تھا۔ پس یہ آب آمد تیمم بر خاست کے قبیل سے ہوگا۔

ہماری دلیل حضور ﷺ کا ارشاد کہ آزاد عورت کو نکاح میں لاسکتا ہے باندی کے رہتے ہوئے۔

دوسری عقلی دلیل یہ ہے کہ حرہ محملات میں سے ہے تمام حالتوں میں حالت انفراد میں بھی اور حالت انضمام میں بھی کیونکہ حرہ کے حق میں کوئی ایسی چیز نہیں پائی گئی جو صل محلیت کو آدھی کر دے بخلاف باندی کے کہ اس کے حق میں منصف یعنی رقیق موجود ہے۔

حرہ کی عدت میں باندی سے نکاح کا حکم اقوال فقہاء

فَإِنْ تَزَوَّجَ أَمَةً عَلَى حُرَّةٍ فَبِئْسَ عِلْسَةٌ مِنْ طَلَاقٍ بَائِسٍ لَمْ يَجْزِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ يَجُوزُ عِنْدَهُمَا لِأَنَّ هَذَا لَيْسَ بِتَزْوُجٍ عَلَيْهَا وَ هُوَ الْمُعْرُومُ وَلِهَذَا لَوْ حَلَفَ لَا يَتَزَوَّجُ عَلَيْهَا لَمْ يَحْنُثْ بِهَذَا وَلَا بِي حَنِيفَةَ أَنَّ نِكَاحَ الْحُرَّةِ بَاقٍ مِنْ وَجْهِ لِقَاءِ بَعْضِ الْأَحْكَامِ فَيُبْقَى الْمَنْعُ اخْتِطَاطًا بِخِلَافِ الْيَمِينِ لِأَنَّ الْمَقْصُودَ أَنْ لَا يَدْخُلَ غَيْرُهَا فِي قِسْمِهَا.

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۳۹ کتاب النکاح
ترجمہ..... پس اگر اس نے حرہ پر باندی سے نکاح کیا طلاق بائن کی عدت میں تو ابوحنیفہؒ کے نزدیک ناجائز ہے اور صاحبین کے نزدیک جائز۔ اس لئے کہ یہ تزوج علی الحرہ نہیں ہے اور حرام بھی ہے اور اسی وجہ سے اگر قسم کھائی کہ نہیں نکاح کرے گا اس پر تو اس سے حائض نہیں ہوگا۔ اور ابوحنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ حرہ کا نکاح باقی ہے من وجہ بعض احکام نکاح کے باقی رہنے کی وجہ سے، پس منع احتیاطاً باقی رہے گا۔ بخلاف یحییٰ کے اس لئے کہ مقصود یہ ہے کہ نہیں داخل کرے گا اس کے علاوہ کو اس کی باری میں۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ آزاد عورت کو طلاق بائن دیدی اب اس حرہ مطلقہ باندی کی عدت کے زمانہ میں باندی سے نکاح کر سکتا ہے یا نہیں۔ سو اس بارے میں امام ابوحنیفہؒ عدم جواز کے قائل ہیں، صاحبینؒ جواز کے۔

صاحبینؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ حرہ کو طلاق بائن دینے سے ملک نکاح زائل ہوگئی لہذا اب اگر باندی سے نکاح کرے گا تو یہ تزوج لمۃ علی الحرہ نہیں ہوگا اور حرام بھی تھا اس لئے ہم نے اس نکاح کو جائز قرار دیا۔ دوسری دلیل کا حاصل یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے قسم کھائی کہ میں حرہ پر باندی سے نکاح نہیں کروں گا۔ پھر حرہ کو طلاق بائن دے کر باندی سے نکاح کر لیا تو حائض نہیں ہوگا۔ اس سے بھی معلوم ہوتا ہے کہ یہ تزوج لمۃ علی الحرہ نہیں ہے ورنہ حائض ہو جاتا۔

امام صاحبؒ کی دلیل..... کا حاصل یہ ہے کہ حرہ مطلقہ باندی کی عدت میں اس کا من وجہ نکاح باقی ہے اس لئے کہ بعض احکام نکاح نفقہ، سکنتی وغیرہ باقی ہیں لہذا احتیاطاً باندی سے نکاح کو منع کیا جائے گا۔ صاحبینؒ کی دلیل کا جواب یہ ہے کہ یحییٰ میں عرف معتبر ہے اور عرف میں بینونت کے بعد تزوج لمۃ علی الحرہ نہیں کہا جاتا ہے اور شریعت میں معنی معتبر ہیں اور حرمت کے معنی بقاء عدت کی وجہ سے باقی ہیں، لہذا عرف کا اعتبار کرتے ہوئے حائض تو نہیں ہوگا البتہ شریعت میں معنی حرمت کا اعتبار کرتے ہوئے آزاد مطلقہ باندی کی عدت میں باندی سے نکاح حرام ہوگا۔

صاحب ہدایہؒ نے فرمایا کہ مقصود یحییٰ یہ ہے کہ تیری باری میں کسی دوسری عورت کو شریک نہیں کروں گا، پس جب اس کو طلاق بائن دیدی تو اس کی باری باقی ہی نہیں رہی، چنانچہ اب عدت بائن میں اگر دوسری عورت سے نکاح کر لیا تو اس کی باری میں شریک کرنا نہیں پایا جائے گا لہذا حائض بھی نہیں ہوگا۔

آزاد آدمی کے لئے چار آزاد عورتیں یا باندیوں سے نکاح کا حکم

وَالْحُرَّ أَنْ يَتَزَوَّجَ أَرْبَعًا مِنَ الْحَرَائِرِ وَالْأَمَاءِ وَلَيْسَ لَهُ أَنْ يَتَزَوَّجَ أَكْثَرَ مِنْ ذَلِكَ لِقَوْلِهِ تَعَالَى فَإِنْ كُنْتُمْ لَا تَطَاقُونَ فَاذْكُرُوا مَا بَيْنَكُمْ مِنَ النِّسَاءِ مَثْنَىٰ وَثُلَاثَ وَرُبَاعَ وَالتَّنْصِصُ عَلَى الْعَدِيدِ يَمْنَعُ الزِّيَادَةَ عَلَيْهِ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا يَتَزَوَّجُ إِلَّا أَمَةً وَاحِدَةً لِأَنَّهُ ضَرُورِيٌّ عِنْدَهُ وَالْحُجَّةُ عَلَيْهِ مَا تَلَوْنَا إِذَا الْأَمَةُ الْمَنْكُوحَةُ يَنْتَظِمُهَا اسْمُ النِّسَاءِ كَمَا فِي الظَّهَارِ.

ترجمہ..... آزاد مرد کے لئے جائز ہے کہ وہ نکاح کرے چار عورتوں سے آزاد ہوں یا باندی اور جائز نہیں اس کے لئے کہ وہ اس سے زائد سے نکاح کرے باری تعالیٰ کے قول فَإِنْ كُنْتُمْ لَا تَطَاقُونَ..... الآية کی وجہ سے یعنی نکاح کرو ان سے جو عورتیں تم کو بھلی لگیں دو، دو سے تین تین سے چار چار سے، اور عدد کی صراحت اس پر زیادتی کو منع کرتی ہے اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ نہ نکاح کرے مگر ایک باندی سے اس لئے کہ باندی کا نکاح ان کے نزدیک ضرورۃً ثابت ہے، اور حجت امام شافعیؒ کے خلاف وہ آیت ہے جو ہم نے تلاوت کی اس لئے کہ لمۃ منکوحہ کو لفظ نساء شامل ہے جیسا کہ ظہار میں۔

تشریح..... اس عبارت میں مصنفؒ نے تعدد ازواج کے بارے میں جو اختلاف تھا اس کو بالذکر بیان فرمایا ہے:

چنانچہ احناف کے نزدیک آزاد مرد بیک وقت چار عورتوں سے نکاح کر سکتا ہے چاروں آزاد ہوں یا چاروں باندی یا بعض آزاد اور بعض باندی ہوں، امام شافعی کے نزدیک اس جزء میں اختلاف ہے کہ اگر باندی سے نکاح کرے تو صرف ایک باندی سے کر سکتا ہے زائد سے نہیں۔ روافض نو تک کی اجازت دیتے ہیں، اور خوارج اٹھارہ تک کی۔ صاحب ہدایہ نے پہلے ان حضرات کی دلیل کو بیان فرمایا جو چار کی اجازت دیتے ہیں، دلیل میں آیت پیش کی ہے یہ آیت بیان عدد میں نص ہے اور عدد کی صراحت زیادتی کے لئے مانع ہے، لہذا چار سے زائد عورتیں ایک مرد آزاد کے لئے حلال نہیں ہوں گی ان حضرات کے نزدیک آیت میں لفظ ”او“ کے معنی میں ہے جو تخیر کے لئے ہے۔ اب مطلب ہوگا کہ ان اعداد میں سے کوئی بھی عدد اختیار کر لو دو کا یا تین کا یا چار کا سب درست ہیں، روافض نے او کو جمع کے لئے مانا اور تینوں اعداد کو جمع کر کے نو کی اجازت دیدی۔ خوارج نے کہا کہ ثنی و رباع میں تکرار کے معنی ہیں چنانچہ ثنی کے معنی ہیں دو، دو ٹکٹ کے معنی ہیں تین، تین، رباع کے معنی ہیں چار، چار۔ ان سب کو جمع کیا جائے تو اٹھارہ ہو جاتے ہیں۔ لہذا انہوں نے اٹھارہ عورتوں سے نکاح کی اجازت دیدی۔ بعد کے یہ دونوں قول لغو ہیں۔ ان کی طرف التفات نہ کیا جائے۔ مذہب حق کی تائید اس حدیث سے بھی ہوتی ہے جس کو ترمذی میں نقل کیا ہے، حدیث یہ ہے کہ غیلانی بنی سلمہ اسلام لایا تو اس کے پاس دس عورتیں تھیں پس آنحضرت ﷺ نے حکم دیا کہ ان میں سے چار چھانٹ لے اور باقی چھوڑ دے۔

امام شافعی کی دلیل یہ ہے کہ باندی سے نکاح ضرورۃً ثابت ہے لہذا بقدر ضرورت ہی نکاح جائز ہوگا۔ اور ضرورت پوری ہو جاتی ہے ایک باندی سے۔ لہذا ایک سے زائد باندی سے نکاح جائز نہیں ہوگا۔ جیسا کہ ضرورت میں مرد ار کو حلال کیا گیا، لہذا مرد ار اتنی مقدار حلال ہوگا جس سے زندہ رہ سکے پیٹ بھر کر یا طالب لذت بن کر کھانا حرام ہے لیکن ہم نے جو آیت پیش کی ہے وہ امام شافعی کے خلاف حجت ہوگی۔ کیونکہ آیت میں لفظ نساء مذکور ہے اور لفظ نساء جس طرح آزاد کو شامل ہے، اسی طرح ائمہ مشکوٰۃ کو بھی شامل ہے جیسا کہ کفارہ ظہار کے موقع پر فرمایا اللذین یظاہرون من نسائهم۔ یہاں نساء سے آزاد اور باندی دونوں مراد ہیں چنانچہ آزاد بیوی سے ظہار کر لیا تب بھی کفارہ ظہار واجب ہے اور ائمہ مشکوٰۃ سے ظہار کیا تب بھی کفارہ ظہار لازم ہوگا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

غلام کے لئے دو سے زیادہ کے ساتھ نکاح ناجائز ہے

وَلَا يَجُوزُ لِلْعَبْدِ أَنْ يَتَزَوَّجَ أَكْثَرَ مِنْ اثْنَيْنِ وَقَالَ مَالِكٌ يَجُوزُ لِأَنَّهُ فِي حَقِّ النِّكَاحِ بِمَنْزِلَةِ الْحُرِّ عِنْدَهُ حَتَّى مَلَكَهُ بِغَيْرِ إِذْنِ الْمَوْلَى وَلَنَا أَنَّ الرِّقَّ مُنْصِفٌ فَيَتَزَوَّجُ الْعَبْدُ اثْنَيْنِ وَالْحُرُّ أَرْبَعًا إِظْهَارًا لِشَرَفِ الْحُرِّيَّةِ فَإِنْ طَلَّقَ الْحُرُّ أَحَدَى الْأَرْبَعِ طَلَاقًا بَانِنًا لَمْ يَجْزْ لَهُ أَنْ يَتَزَوَّجَ رَابِعَةً حَتَّى تَنْقَضِيَ عِدَّتُهَا وَفِيهِ خِلَافُ الشَّافِعِيِّ وَهُوَ نَظِيرُ نِكَاحِ الْأَخْتِ فِي عِدَّةِ الْأَخْتِ.

ترجمہ غلام کے لئے جائز نہیں کہ وہ دو سے زیادہ عورتوں کو نکاح میں لائے، اور امام مالک نے فرمایا کہ جائز ہے۔ اس لئے کہ غلام نکاح کے حق میں آزاد کے مرتبہ میں ہے۔ امام مالک کے نزدیک یہاں تک کہ نکاح کا مالک ہوگا بغیر مولیٰ کی اجازت کے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ رقیق تصنیف کر دینے والی ہے۔ پس غلام دو عورتوں سے نکاح کرے اور آزاد چار سے شرافت حریت کو ظاہر کرنے کے لئے۔ پس اگر آزاد مرد نے چار میں سے ایک کو طلاق بائن دیدی تو اس کے لئے چوتھی سے نکاح کرنا جائز نہیں ہے۔ یہاں تک کہ اس کی عدت گزر جائے۔ اور اس میں اختلاف ہے امام شافعی کا اور یہ نظیر ہے نکاح اخت فی عدۃ الاخت کی۔

تشریح اس عبارت میں غلام کے لئے تعدد ازواج کا حکم بیان کیا ہے امام ابوحنیفہ کے نزدیک دو عورتوں سے نکاح جائز ہے زیادہ سے اجازت نہیں، امام مالک آزاد کی طرح غلام کے لئے بھی چار کی اجازت دیتے ہیں۔

امام مالک کی دلیل..... یہ ہے کہ نکاح کے معاملات میں غلام آزاد کے مانند ہے کیونکہ ملک نکاح آدمیت کے خواص میں سے ہے اور آدمیت میں رقیّت کو کوئی دخل نہیں۔ آدمی آدمی سب برابر ہیں آزاد ہوں یا غلام۔ یہی وجہ ہے کہ غلام کو بغیر مولیٰ کی اجازت کے نکاح کا اختیار ہے۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ اس بات پر سب کا اتفاق ہے کہ رقیّت نعمتوں میں تصنیف کر دیتی ہے اور عورتوں کا حلال ہونا بھی اللہ کی طرف سے نعمت ہے لہذا اس نعمت میں بھی تصنیف ہوگی۔ پس جب آزاد کے لئے بیک وقت چار عورتیں حلال ہیں تو اس کا نصف یعنی دو عورتیں غلام کے لئے حلال ہوں گی۔ اور اگر غور کیا جائے تو واقعی شریعت میں نعمتیں متفاوت الاحوال ہیں۔ چنانچہ منصب نبوت سب سے اشرف تھلے تو آپ کے لئے نو بیبیاں حلال کی گئیں اور آزاد کا حال غلام کے حال سے اشرف ہے تو آزاد کے لئے چار اور غلام کے لئے دو حلال کی گئیں تاکہ شرف حریت کو ظاہر کیا جاسکے احناف کے مذہب کی تائید حدیث عمرؓ سے بھی ہوتی ہے قَالَ لَا يَتَزَوَّجُ الْعَبْدُ اَنْكَرَ مِنْ اَنْثَيْنِ اور عطاء نے صحابہ کرام کا اجماع نقل کیا ہے کہ غلام دو عورتوں سے زائد نہیں رکھ سکتا (یعنی شرح ہدایہ) لیکن اگر آپ اشکال کریں کہ ”فَانِكَ حَوْا مَا طَابَ لَكُمْ“ آیت مطلق ہے آزاد اور غلام سب کو شامل ہے تو ہم جواب دیں گے کہ اجماع ان الرق منصف سے آیت کو مقید کر دیا گیا۔ لہذا آیت صرف آزاد کو شامل ہوگی، غلام کو نہیں۔

اس کے بعد مصنف نے یہ مسئلہ بیان کیا کہ اگر آزاد مرد نے اپنی چار بیویوں میں سے ایک کو طلاق بائن دیدی تو جب تک وہ مطلقہ بائنہ اپنی عدت نہ گزار لے اس وقت تک یہ شخص چوتھی عورت سے شادی نہ کرے ورنہ اس کے نکاح میں پانچویں عورت جمع ہو جائے گی۔ امام شافعی فرماتے ہیں کہ چوتھی سے نکاح کر لے کیونکہ طلاق بائن کی وجہ سے وہ بالکل زوجیت سے نکل گئی۔ لہذا پانچ عورتوں کا جمع کرنا لازم نہیں آئے گا اور یہ نکاح الاخت فی عدۃ الاخت کی نظر ہے جس کی تفصیل ماقبل میں گزر چکی۔

زنا سے حاملہ کے ساتھ نکاح کا حکم

قَالَ وَ اِنْ تَزَوَّجَ حُبْلٰی مِنْ زِنَاۃٍ جَاۤءَ النِّكَاحُ وَلَا يَطَآهَا حَتّٰی تَضَعَ حَمْلَهَا وَ هَذَا عِنْدَ اَبِي حَنِيفَةَ وَ مُحَمَّدٍ وَقَالَ اَبُو یُسُفَ النِّكَاحُ فَاَسَدٌ وَاِنْ كَانَ الْحَمْلُ ثَابِتُ النِّسْبِ فَالنِّكَاحُ بَاطِلٌ بِالْاِجْمَاعِ لَا بِیْ یُوصَفُ اِنَّ الْاِمْتِنَاعَ فِی الْاَضْلِلِ لِحُرْمَةِ الْحَمْلِ وَ هَذَا الْحَمْلُ مُحْتَرَمٌ لِاَنَّهُ لَا جَنَایَةَ مِنْهُ وَ لِهَذَا لَمْ یُعْزَ اسْقَاطُهُ وَلَهُمَا اَنَّهَا مِنَ الْمُحَلَّلَاتِ بِالنَّصِّ وَ حُرْمَةُ الْوَطْیِ کَمَا لَا یَسْقٰی مَاءٌ فَرْعٌ غَیْرُهُ وَ الْاِمْتِنَاعُ فِی ثَابِتِ النِّسْبِ لِحَقِّ صَاحِبِ الْمَاءِ وَلَا حُرْمَةُ لِلزَّانِیِ.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا ایسی عورت سے جو زنا سے حاملہ ہوئی ہے تو یہ نکاح جائز ہے اور اس سے وطی نہ کرے یہاں تک کہ وضع حمل ہو جائے اور یہ طرفین کے نزدیک ہے۔ ابو یوسف نے فرمایا کہ نکاح فاسد ہے اور اگر حمل ثابت النسب ہے تو بالاتفاق نکاح باطل ہے۔ ابو یوسف کی دلیل یہ ہے کہ اصل (مقتضی علیہ) میں نکاح سے رکنا احترام حمل کی وجہ سے ہے اور یہ حمل بھی محترم ہے۔ اس لئے کہ اس حمل کی طرف سے کوئی جنایت نہیں اور اسی وجہ سے اس کو ساقط کرنا جائز نہیں ہے۔ طرفین کی دلیل یہ ہے کہ حاملہ من الزنا محملات میں سے ہے۔ نص سے ثابت ہے اور حرمت وطی اس لئے ہے تاکہ اس کا پانی اس کے غیر کی بھتی کو سیراب نہ کرے۔ اور ثابت النسب میں نکاح سے رکنا صاحب ماء کے حق کی وجہ سے ہے اور زانی کا کوئی احترام نہیں۔

تشریح..... زنا سے اگر کوئی عورت حاملہ ہوئی ہے تو اس سے جواز نکاح عدم جواز نکاح کے بارے میں اختلاف ہے۔ طرفین کے نزدیک نکاح جائز ہے البتہ وضع حمل تک وطی کرنا درست نہیں۔ امام ابو یوسف کے نزدیک نکاح ہی درست نہیں ہوا۔ اور امام شافعی جواز نکاح اور جواز وطی دونوں کے قائل ہیں اور اگر حمل ثابت النسب ہے مثلاً حاملہ معتدۃ الغیر ہے تو اس صورت میں نکاح باطل ہے بالاتفاق اور اگر کسی شخص نے کسی عورت سے

زنا کیا وہ عورت اس سے حاملہ ہوگئی پھر اسی زانی نے اسی سے نکاح کر لیا تو نکاح بھی جائز ہے اور وطی بھی حلال ہے بالاتفاق۔ امام ابو یوسفؒ کی دلیل یہ ہے کہ حمل اگر ثابت النسب ہے تو عدم جواز نکاح احترام حمل کی وجہ سے ہے اور حمل من الزنا بھی محترم ہے۔ اس لئے کہ حمل کی طرف سے کوئی جنایت نہیں۔ جنایت جو کچھ ہے زانی اور مزنیہ کی طرف سے ہے۔ یہی وجہ ہے کہ حمل کو ساقط کرنا ناجائز ہے۔ البتہ ہمارے زمانہ میں ساقط کرنا جائز ہے (حاشیہ ہدایہ) پس جب اصل یعنی مقیس علیہ میں عدم جواز نکاح کی جو علت ہے وہی علت فرع یعنی مقیس میں بھی موجود ہے۔ تو پھر مقیس میں بھی مقیس علیہ کا حکم لگا دیا جائے گا۔ یعنی عدم جواز نکاح کا علت مشترک احترام حمل ہے۔

طرفین کی دلیل یہ ہے کہ حاملہ من الزنا محملات میں سے ہے۔ اور نص یعنی احل لکم ما وراء ذلکم سے ثابت ہے کیونکہ حاملہ من الزنا کا ذکر محرمات کے بیان میں نہیں کیا گیا ہے۔ اور جو محملات میں سے ہو اس کے ساتھ نکاح جائز ہے۔ لہذا حاملہ من الزنا کے ساتھ بھی نکاح جائز ہوگا۔ لیکن اگر آپ کو یہ اشکال پیدا ہو جائے کہ حاملہ ثابت النسب کا ذکر بھی محرمات میں نہیں ہے تو کیا وجہ ہے کہ اس کو احل لکم ما وراء ذلکم کے تحت داخل نہیں کیا گیا۔ اور حاملہ ثابت النسب سے نکاح کو جائز قرار نہیں دیا گیا۔

جواب حاملہ ثابت النسب باری تعالیٰ کے قول ”ولا تعزوا عقدہ النکاح حتی یبلغ الکتاب اجلہ“ کے تحت داخل ہے یعنی نہ راز کرو نکاح کا یہاں تک کہ اپنی مقررہ عدت کی انتہا کو پہنچ جائے۔ مطلب یہ ہے کہ اگر کوئی عورت خاوند سے جدا ہوگئی تو جب تک عدت میں ہے کہ اس کے لئے جائز نہیں کہ اس سے نکاح کرے۔ اور یہ ظاہر ہے کہ حاملہ کی عدت وضع حمل ہے لہذا وضع حمل سے پہلے نکاح نہ کرے۔ (یعنی شرح ہدایہ) لیکن سوال یہ ہے کہ حاملہ من الزنا جب محملات میں سے ہے تو پھر وقوع نکاح کے بعد وطی کیوں حرام کی گئی۔

جواب وطی اس لئے حرام کی گئی تاکہ اپنے پانی سے غیر کی بھتی کو سیراب کرنا لازم نہ آئے اس لئے کہ یہ حرام ہے۔ حضور ﷺ کا ارشاد ہے: کان یوم من باللہ والیوم الآخر فلا یسقی ماء زرع غیرہ۔ یعنی جو شخص اللہ اور یوم آخرت پر ایمان لائے وہ اپنے پانی سے اپنے غیر کی کھیز کو سیراب نہ کرے، مراد یہ ہے کہ حوالہ سے وطی نہ کرے۔

امام ابو یوسفؒ کی دلیل کا جواب یہ ہے کہ ہمیں یہ تسلیم نہیں کہ فساد نکاح احترام حمل کی وجہ سے ہے بلکہ وہ صاحب ماء کے حق کی وجہ سے ہے اور زانی کا کوئی احترام نہیں اس کے فعل حرام کا ارتکاب کرنے کی وجہ سے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

قید ہو کر آنے والی حاملہ سے نکاح کا حکم

فَإِنْ تَزَوَّجَ حَامِلًا مِنَ السَّبِيِّ فَالِنِكَاحُ فَاسِدٌ لِأَنَّهُ ثَابِتُ النَّسَبِ وَإِنْ زَوَّجَ أُمَّ وَلَدِهِ وَهِيَ حَامِلٌ مِنْهُ فَالِنِكَاحُ بَاطِلٌ لِأَنَّهَا فَرَّاشٌ لِمَوْلَاهَا حَتَّى يَثْبُتَ نَسَبٌ وَلَدَهَا مِنْهُ مِنْ غَيْرِ دَعْوَةٍ فَلَوْ صَحَّ النِّكَاحُ لَحَصَلَ الْجَمْعُ بَيْنَ الْفَرَّاشَيْنِ إِلَّا أَنَّهُ غَيْرُ مُتَأَكَّدٍ حَتَّى يَنْتَفِيَّ الْوَلَدُ بِالنَّفْيِ مِنْ غَيْرِ لَعَانٍ فَلَا يُعْتَبَرُ مَا لَمْ يَتَّصِلْ بِهِ الْحَمْلُ.

ترجمہ پس اگر نکاح کیا ایسی حاملہ سے جو دار الحرب سے گرفتار ہو کر آئی ہے تو نکاح فاسد ہے اس لئے کہ یہ حمل ثابت النسب ہے اور اگر نکاح کیا اپنی ام ولد کا (کسی دوسرے سے) اور حال یہ کہ وہ حاملہ ہے مولیٰ ہے تو نکاح باطل ہے اس لئے کہ وہ اپنے مولیٰ کی فراش ہے حتیٰ کہ اس کے ولد کا نسب ثابت ہو جائے گا مولیٰ سے بغیر دعویٰ نسب کے۔ پس اگر نکاح صحیح ہو گیا تو جمع بین الفرأشین حاصل ہوگا مگر یہ کہ وہ غیر قوی ہے یہاں تک کہ ولد منقح ہو جائے گا نفی کر دینے سے، بغیر لعان کے پس نہیں معتبر ہوگا جب تک کہ اس کے ساتھ حمل متصل نہ ہو۔

تشریح مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے ایسی عورت سے نکاح کیا جو دار الحرب سے گرفتار کر کے لائی گئی ہے اور وہ حاملہ ہے تو نکاح فاسد ہوگا۔ ائمہ

اربعہ کا اس پر اتفاق ہے دلیل یہ ہے کہ اس کے شوہر حربی سے اس کے حمل کا نسب ثابت ہے اور ثابت المنسب سے نکاح فاسد ہوتا ہے۔

دوسرا مسئلہ..... یہ ہے کہ ایک شخص کی ام ولد حاملہ ہے اسی کے پانی سے۔ پھر مولیٰ نے اس ام ولد کا کسی دوسرے سے نکاح کر دیا تو یہ نکاح باطل ہے کیونکہ یہ ام ولد اپنے مولیٰ کی فراش ہے۔ چنانچہ اس کے ولد کا نسب مولیٰ سے بغیر دعویٰ نسب کے ثابت ہو جاتا ہے۔ اب اگر ام ولد کے نکاح کو درست قرار دیا جائے تو جمع بین الفرائین لازم آئے گا اس لئے کہ وہ مولیٰ کی فراش ہے ام ولد ہونے کی وجہ سے اور شوہر کی فراش ہوگی۔ نکاح کی وجہ سے اور جمع بین الفرائین باطل ہے۔ کیونکہ جمع بین الفرائین کی صورت میں نسب مشتبہ ہو جائے گا۔

”الّا انه غیر متناکد“ سے ایک اعتراض کا جواب ہے، اعتراض یہ ہے کہ جب ام ولد مولیٰ کا فراش ہے تو غیر حاملہ ہونے کی صورت میں بھی نکاح باطل ہونا چاہئے۔ کیونکہ اب بھی جمع بین الفرائین لازم آئے گا۔ جواب یہ ہے کہ ام ولد مولیٰ کا فراش تو ضرور ہے لیکن قوی نہیں ضعیف ہے یہی وجہ ہے کہ ام ولد کا بچہ نفی کر دینے سے منقذی ہو جائے گا بغیر لعان کے بخلاف حرہ منکوحہ کے کہ اس کے بچہ کی نفی اگر کی گئی تو لعان واجب ہوگا۔ پس ام ولد کا فراش ہونا اسی وقت معتبر ہوگا جبکہ اس کے ساتھ حمل متصل ہو اور اگر حمل متصل نہیں تو فراش ہونا بھی معتبر نہیں ہوگا۔

موطوءہ باندی سے نکاح کا حکم

قَالَ وَمَنْ وَطِئَ جَارِيَتَهُ ثُمَّ زَوَّجَهَا جَارَ النِّكَاحِ لِأَنَّهَا لَيْسَتْ بِفَرَّاشٍ لِمَوْلَاهَا فَإِنَّهَا لَوْ جَاءَتْ بَوْلَدٍ لَا يَنْبُتُ نَسَبُهُ مِنْ غَيْرِ دَعْوَةٍ إِلَّا أَنَّ عَلَيْهِ أَنْ يَسْتَبْرَأَهَا صِيَانَةً لِمَا يَنْبَغِي وَإِذَا جَارَ النِّكَاحِ فَلِلزَّوْجِ أَنْ يَطَّأَهَا قَبْلَ الْاِسْتِبْرَاءِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ وَقَالَ مُحَمَّدٌ لَا أَحِبُّ لَهُ أَنْ يَطَّأَهَا قَبْلَ أَنْ يَسْتَبْرَأَهَا لِأَنَّهُ اخْتِمَلَ الشُّغْلَ بِمَاءِ الْمَوْلَى فَوَجَبَ التَّنْزُّهُ كَمَا فِي الشِّرَاءِ وَلَهُمَا أَنْ يُحْكَمَ بِعَوَازِ النِّكَاحِ أَمَارَةُ الْفِرَاقِ فَلَا يُؤْمَرُ بِالْاِسْتِبْرَاءِ لَا اسْتِحْبَابًا وَلَا وَجُوبًا بِخِلَافِ الشِّرَاءِ لِأَنَّهُ يَجُوزُ مَعَ الشُّغْلِ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے وطی کی اپنی جاریہ سے پھر اس کا نکاح کر دیا تو نکاح جائز ہے اس لئے کہ وہ اپنے مولیٰ کی فراش نہیں۔ کیونکہ اگر اس نے بچہ جنا تو اس کا نسب بغیر دعویٰ نسب کے ثابت نہیں ہوگا۔ مگر یہ کہ مولیٰ پر استبراء کرانا مستحب ہے اپنے پانی کو محفوظ کرنے کے لئے۔ اور جب نکاح جائز ہو گیا تو زوج کے لئے جائز ہے کہ وطی کرے اس سے استبراء سے پہلے شیخینؒ کے نزدیک۔ اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ میں اس کے لئے پسند نہیں کرتا ہوں کہ اس سے وطی کرے استبراء سے پہلے اس لئے کہ مولیٰ کے پانی کے ساتھ شغل کا احتمال ہے۔ پس پاکی ثابت ہے جیسا کہ ثراء میں اور شیخینؒ کی دلیل یہ ہے کہ جواز نکاح کا حکم علامت ہے فراغ رحم کی۔ لہذا استبراء کا حکم نہیں دیا جائے گا نہ استحباباً نہ وجوباً بخلاف ثراء کے اس لئے کہ ثراء مشغولیت رحم کے ساتھ بھی جائز ہے۔

تشریح..... ایک شخص نے اپنی باندی سے وطی کی پھر کسی دوسرے سے اس کا نکاح کر دیا تو استبراء رحم سے پہلے اس کا نکاح جائز ہے۔ امام شافعیؒ اور امام احمدؒ نے فرمایا کہ ایک حیض کے ساتھ استبراء سے پہلے اس کا نکاح جائز نہیں ہے۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ اس کا نکاح جائز نہیں یہاں تک کہ تین حیض گزرے جواز نکاح کی دلیل سے پہلے یہ بات ذہن نشین کر لیجئے کہ ام ولد کہتے ہیں کہ مولیٰ نے اپنی باندی سے وطی کی پھر بچہ پیدا ہو گیا۔ مولیٰ نے نسب کا دعویٰ کر دیا تو یہ باندی ام ولد کہلائے گی۔ دوسری مرتبہ بچہ پیدا ہونے پر بغیر دعویٰ نسب کے نسب ثابت ہو جائے گا۔ دوسری بات یہ کہ فراش کہتے ہیں کہ عورت اپنے بچہ کے نسب کو ثابت کرنے میں دعویٰ نسب کی محتاج نہ ہو۔ اب جواز نکاح کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ یہ باندی اپنے مولیٰ کی فراش نہیں۔ کیونکہ بغیر دعویٰ نسب کے مولیٰ سے اس کے بچہ کا نسب ثابت نہیں ہوگا۔ جب یہ ثابت ہو گیا کہ یہ باندی مولیٰ کی فراش نہیں تو اس کا نکاح درست ہوگا اس لئے کہ علت منع فراش ہونا تھا اور وہ پایا نہیں گیا ہاں البتہ نکاح سے پہلے استبراء کرانا مولیٰ پر مستحب ہے تاکہ خود مولیٰ کا پانی محفوظ ہو

کتاب النکاح ۴۳ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 سکے۔ جب نکاح درست ہو گیا تو شوہر کے لئے استبراء سے پہلے وطی کرنا درست ہے یا نہیں اس بارے میں اختلاف ہے۔ شیخینؒ کے نزدیک درست ہے۔ امام محمدؒ فرماتے ہیں کہ میرے نزدیک پسندیدہ نہیں ہے۔ امام محمدؒ کی دلیل یہ ہے کہ مولیٰ کے پانی کے ساتھ باندی کے رحم کے مشغول ہونے کا احتمال ہے لہذا اس کو پاک کرنا چاہئے۔ جیسا کہ کسی نے باندی خریدی تو مشتری استبراء سے پہلے وطی نہ کرے بلکہ استبراء واجب ہوگا۔

شیخینؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ شریعت کا جواز نکاح کا حکم لگانا علامت ہے فراغ رحم کی اس لئے کہ نکاح اسی وقت مشروع کیا گیا جبکہ رحم شاغل محرم سے فارغ ہو۔ اور جب رحم فارغ ہے تو استبراء کا حکم نہیں دیا جائے گا نہ استحباً نہ وجوباً۔ امام محمدؒ کے قیاس کا جواب یہ ہے کہ شفاء شغل رحم کے ساتھ بھی جائز ہے۔ لہذا باندی کا خریدنا فراغ رحم کی علامت نہیں ہوگا۔ اور چونکہ شغل رحم کے ساتھ نکاح جائز نہیں اس لئے جواز نکاح کا حکم فراغ رحم کی علامت ہوگا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

زانیہ کو زنا کرتے دیکھا پھر اس سے نکاح کرنے کا حکم

وَكَذَا إِذَا رَأَى امْرَأَةً تَزْنِي فَزَوَّجَهَا حَلٌّ لَهُ أَنْ يَطَّأَهَا قَبْلَ أَنْ يَسْتَبْرَأَهَا عَنْدَهُمَا وَقَالَ مُحَمَّدٌ لَا أُحِبُّ لَهُ أَنْ يَطَّأَهَا مَا لَمْ يَسْتَبْرَأَهَا وَالْمَعْنَى مَا ذَكَرْنَا.

ترجمہ اور جب دیکھا کسی عورت کو کہ وہ زنا کرتی ہے پھر اس سے نکاح کیا تو اس کے لئے وطی حلال ہے استبراء سے پہلے شیخینؒ کے نزدیک اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ میں اس کے لئے پسند نہیں کرتا کہ اس سے وطی کرے جب تک کہ استبراء نہ کرالے اور دلیل وہی ہے جو ہم نے ذکر کی۔
 تشریح ایک عورت کو زنا کرتے ہوئے دیکھا پھر اس سے نکاح کر لیا تو شیخینؒ کے نزدیک استبراء سے پہلے ہی وطی کرنا حلال ہے اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ بغیر استبراء کے وطی کرنا میرے نزدیک پسندیدہ نہیں ہے فریقین کے دلائل وہی ہیں جن کا ذکر اس سے پہلے مسئلہ میں ہو چکا۔

نکاح متعہ باطل ہے

وَنِكَاحُ الْمُتْعَةِ بَاطِلٌ وَهُوَ أَنْ يَقُولَ لِمَرْأَةٍ ائْتَمَعُ بِكَ كَذَا مَدَّةً بَكْذَا مِنَ الْمَالِ وَقَالَ مَالِكٌ هُوَ جَائِزٌ لِأَنَّهُ كَانَ مَبَاحًا فَيَبْقَى إِلَى أَنْ يَظْهَرَ نَاسِخُهُ قُلْنَا ثَبَتَ النَّسْخُ بِاجْتِمَاعِ الصَّحَابَةِ وَابْنِ عَبَّاسٍ صَحَّ رُجُوعُهُ إِلَى قَوْلِهِمْ فَتَقَرَّرَ الْإِجْمَاعُ.

ترجمہ اور نکاح متعہ باطل ہے اور وہ یہ ہے کہ کہے کسی عورت سے کہ میں تجھ سے اتنی مدت اتنے مال کے بدلے نفع اٹھاؤں گا اور امام مالکؒ نے فرمایا نکاح متعہ جائز ہے اس لئے کہ متعہ مباح تھا۔ پس باقی رہے گا یہاں تک کہ کوئی ناخ ظاہر ہو، ہم کہیں گے کہ اجماع صحابہ سے نسخ ثابت ہو گیا۔ اور ابن عباسؓ کا رجوع بھی ثابت ہو چکا قول صحابہؓ کی جانب پس اجماع ثابت ہے۔

تشریح متعہ کسی عورت سے ائتمتع بك كذا مدة بكذا من المال کہنا ہے یعنی مقررہ مال کے بدلے معینہ مدت تک نفع اٹھانا۔ تمام ائمہ متعہ کی حرمت کے قائل ہیں۔ علاوہ امام مالکؒ کے۔ صاحب ہدایہ کے بیان کے مطابق امام مالکؒ فرماتے ہیں کہ ابتدائے اسلام میں متعہ مباح تھا۔ لہذا اس کی اباحت اس وقت تک باقی رہے گی جب تک کوئی ناخ نہ آجائے اور ناخ اب تک آیا نہیں۔ لہذا مباح رہے گا۔ لیکن صاحب ہدایہ نے جواب میں فرمایا کہ حرمت پر صحابہؓ کا اجماع ہے وہ ناخ بن جائے گا مگر اس پر یہ اشکال ہوگا کہ حرمت متعہ پر صحابہؓ کے اجماع کو نقل کرنا صحیح نہیں۔ کیونکہ اجماع کے زمانہ میں ابن عباسؓ متعہ کے جواز کے قائل تھے۔ اس کا جواب یہ ہوگا کہ ایک مرتبہ حضرت علیؓ نے ابن عباسؓ سے کہا کہ کیا آپ کو معلوم نہیں کہ رسول اللہ ﷺ نے خیبر کے دن متعہ کو حرام کر دیا تھا۔ ابن عباسؓ نے یہ سن کر اپنے قول سے رجوع کیا۔ اور جواز متعہ

کے سلسلہ میں اپنے قول سے توبہ کی۔ پس جب ابن عباس رضی اللہ عنہما بھی رجوع فرما چکے تو حرمت متعہ پر اجماع ثابت ہو گیا۔
 متعہ خیر سے پہلے حلال تھا لیکن خیر کے دن حضور ﷺ نے پالتو گدھوں کے گوشت اور متعہ النساء کو حرام کیا۔ پھر فتح مکہ کے سال یوم اوطاس میں تین دن کے لئے حلال کیا گیا۔ پھر چوتھے دن قیامت تک کے لئے حرام کر دیا گیا۔ اس موقع پر یہ واضح کر دینا بھی ضروری ہے کہ صاحب ہدایہ نے امام مالکؒ کے مذہب کو نقل کرنے میں غلطی کی یا سہو ہو گیا کیونکہ مالکیہ کی کسی کتاب میں جواز متعہ کو بیان نہیں کیا گیا۔ علاوہ ازیں امام مالکؒ نے اپنی موطا میں حضرت علی رضی اللہ عنہ کی حدیث نقل کی ہے۔ ان رسول اللہ ﷺ بھی عن متعہ النساء وعن لحوم الحمر الاہلیۃ من خبیث (یعنی شرح ہدایہ) اور حضرت امام مالکؒ کی عادت ہے کہ وہ اپنی موطا میں وہی حدیث روایت کرتے ہیں جو ان کا مذہب ہوتی ہے۔ پس اس حدیث کو موطا میں جگہ دینا اس بات کی دلیل ہے کہ امام مالکؒ بھی حرمت متعہ کے قائل ہیں۔

نکاح موقت باطل ہے

وَالنِّكَاحُ الْمَوْقُوتُ بَاطِلٌ مِثْلُ أَنْ يَتَزَوَّجَ امْرَأَةً بِشَهَادَةِ شَاهِدَيْنِ إِلَى عَشْرَةِ أَيَّامٍ وَقَالَ زُفَرٌ هُوَ صَحِيحٌ لَا زِمَ لِأَنَّ النِّكَاحَ لَا يَنْطَلِقُ بِالشُّرُوطِ الْفَاسِدَةِ وَلَنَا أَنَّهُ آتَى بِمَعْنَى الْمُنْعَةِ وَالْعَبْرَةِ فِي الْعُقُودِ لِلْمَعْنَى وَلَا فَرْقَ بَيْنَ مَا إِذَا طَالَتْ مُدَّةُ النَّاقِضِ أَوْ قَصُرَتْ لِأَنَّ النَّاقِضَ هُوَ الْمَعْنَى لِحِجَةِ الْمُنْعَةِ وَقَدْ وَجَدَ.

ترجمہ..... اور نکاح موقت باطل ہے، مثلاً نکاح کرے کسی عورت سے دو گواہوں کی گواہی سے دس دن کے لئے اور امام زفرؒ نے کہا صحیح ہے لازم ہے۔ اس لئے کہ نکاح شروط فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا اور ہماری دلیل یہ ہے کہ نکاح موقت متعہ کے معنی میں ہے اور عقود میں معانی کا اعتبار ہے۔ اور کوئی فرق نہیں اس کے درمیان کہ مدت ناقضت دراز ہو یا کم اس لئے کہ ناقضت ہی جہت متعہ کو معین کرنے والی ہے اور وہ پایا گیا۔

تشریح..... نکاح موقت یہ ہے کہ کوئی شخص دو گواہوں کی موجودگی میں ایک مدت محدود کے لئے نکاح کرے۔ مثلاً دس دن کے لئے ایک سال کے لئے وغیرہ وغیرہ۔ نکاح موقت اور نکاح متعہ میں فرق دو طرح سے ہے۔ اول یہ کہ نکاح موقت میں لفظ تزوج مذکور ہوتا ہے متعہ میں نہیں۔ دوم یہ کہ موقت میں شہادت شاہدین ہوتی ہے متعہ میں نہیں۔ عام فقہاء نکاح موقت کی حرمت کے قائل ہیں علاوہ امام زفرؒ کے۔ امام زفرؒ جواز کے قائل ہیں۔ دلیل امام زفرؒ کی یہ ہے کہ نکاح موقت نکاح ہے اور صرف اس میں وقت محدود کی شرط لگادی گئی۔ اور قاعدہ یہ ہے کہ نکاح شروط فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا بلکہ خود شروط فاسدہ باطل ہو جاتی ہیں۔ مثلاً کسی شخص نے اس شرط پر نکاح کیا کہ ایک ماہ کے بعد طلاق نہیں دوں گا تو یہ شرط باطل ہو جائے گی اور نکاح درست ہوگا۔ اور ایک ماہ کے بعد بھی شوہر کو طلاق دینے کا حق حاصل رہے گا۔ لیکن امام زفرؒ کی دلیل کا جواب دیتے ہوئے ہم کہتے ہیں کہ وقت محدود شرط نہیں بلکہ ایجاب و قبول ہی اس وقت تک کے لئے ہے اور ایسا ایجاب و قبول صحیح نہیں ہے۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ نکاح موقت میں متعہ کے معنی پائے جاتے ہیں۔ کیونکہ نکاح موقت کا مطلب بھی یہی ہے کہ کچھ روز نفقہ اٹھاؤں گا اور عقود میں معانی کا اعتبار ہوتا ہے نہ کہ الفاظ کا۔ مثلاً کسی نے کسی شخص کو کہا کہ تو میرے مرنے کے بعد میرا وکیل ہے تو وہ وسی ہو جائے گا۔ اور اگر کہا کہ تو میری زندگی میں میرا وسی ہے تو وکیل ہو جائے گا یا آپ نے پڑھا ہوگا کہ کفالہ بشرط براءت اصل حوالہ ہے۔ اور حوالہ بشرط عدم براءت اصل کفالہ ہے۔ پس جب عقود میں معانی کا اعتبار ہوتا ہے اور نکاح موقت میں متعہ کے معنی پائے گئے اور قاعدہ ہے کہ جس پر متعہ صادق آجائے وہ باطل ہے لہذا نکاح موقت بھی باطل ہوگا۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ نکاح موقت میں جو مدت ذکر کی جائے وہ دراز ہو یا کم دونوں صورتوں میں بطلان کا حکم ہوگا کیونکہ وقت محدود کرنا ہی جہت متعہ کو معین کرنے والا ہے اور وہ پایا گیا۔ درحقیقت یہ حسن بن زیاد کے قول سے احتراز ہے وہ فرماتے ہیں کہ اگر اتنی طویل مدت ذکر کر دی جس میں دونوں زندہ نہیں رہ سکتے تو اس صورت میں نکاح درست ہوگا۔ اس لئے کہ اب یہ تاکید کے معنی میں ہوگا۔ ابو حنیفہؒ سے بھی ایک روایت یہی ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

دو عورتوں سے ایک عقد کے ساتھ نکاح کیا، ایک کے ساتھ نکاح حلال نہ تھا، حلال کے

ساتھ نکاح درست ہے، دوسری کا باطل

وَمَنْ تَزَوَّجَ امْرَأَتَيْنِ فِي عَقْدَةٍ وَاحِدَةٍ وَاحِدَهُمَا لَا يَجِلُّ لَهُ نِكَاحُهَا صَحَّ نِكَاحُ الَّتِي حَلَّ نِكَاحُهَا وَبَطُلَ نِكَاحُ الْآخَرَى لِأَنَّ الْمُبْطِلَ فِي إِحْدَهُمَا بِخِلَافِ مَا إِذَا جَمَعَ بَيْنَ حُرٍّ وَعَبْدٍ فِي الْبَيْعِ لِأَنَّهُ يَبْطُلُ بِالشَّرْطِ الْفَاسِدَةِ وَقَبُولُ الْعَقْدِ فِي الْحُرِّ شَرْطٌ فِيهِ ثُمَّ جَمِيعُ الْمُسَمَّى لِلَّتِي حَلَّ نِكَاحُهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَعِنْدَهُمَا يُقْسَمُ عَلَى مَهْرٍ مِثْلِيهِمَا وَهِيَ مَسْئَلَةُ الْأَصْلِ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے ایک عقد میں دو عورتوں سے نکاح کیا اور ان دونوں میں سے ایک کا نکاح اس سے حلال نہیں تو وہ عورت جس کا نکاح حلال ہے اس کا نکاح درست ہوگا اور دوسری کا نکاح باطل ہوگا۔ اس لئے کہ مبطل ان دونوں میں سے ایک میں ہے بخلاف اس صورت کے جبکہ غلام اور آزاد کو بیچ میں جمع کیا اس لئے کہ بیع شروط فاسدہ سے باطل ہو جاتی ہے۔ حالانکہ اس عقد میں آزاد کے حق میں عقد قبول کرنا شرط ہے۔ پھر جمع مسمیٰ اس عورت کے لئے ہے جس کا نکاح حلال ہے ابوحنیفہ کے نزدیک اور صاحبین کے نزدیک تقسیم کیا جائے گا دونوں کے مہر مثل پر اور یہ مسئلہ مبسوط کا ہے۔

تشریح..... ایک شخص نے عقد واحد میں دو عورتوں سے نکاح کیا ان دونوں میں سے ایک اس کے لئے حلال ہے اور ایک حرام ہے قرابت نسب یا رضاعت یا کسی اور وجہ سے تو حکم یہ ہے کہ جو حلال تھی اس کا نکاح درست ہو جائے گا اور جو حرام تھی اس کا باطل ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ بطلان بقدر مبطل ہوتا ہے اور مبطل صرف ایک میں ہے نہ کہ دوسری میں لہذا جس میں مبطل نکاح موجود ہے اس کا نکاح باطل ہو جائے گا اور جس میں مبطل نکاح موجود نہیں اس کا درست ہوگا۔ بخلاف اس کے کہ اگر کسی نے عقد بیع میں آزاد اور غلام دونوں کو جمع کر دیا تو ان دونوں میں بیع باطل ہوگی۔ وجہ فرق یہ ہے کہ جب آزاد اور غلام دونوں کو ایک عقد میں جمع کیا تو مشتری دونوں میں بیع کو قبول کرے یا دونوں میں چھوڑ دے یہ جائز نہیں کہ کچھ میں قبول کرے اور کچھ میں قبول نہ کرے۔ کیونکہ اس میں تفریق صفقہ ہے اور تفریق صفقہ حرام ہے۔ پس جب دونوں میں قبول کرے گا تو غلام میں عقد قبول کرنے کے لئے آزاد میں عقد کا قبول کرنا شرط ہوگا اور چونکہ آزاد میں بیع نہیں ہے اس لئے مطلب یہ ہوگا کہ غیر بیع میں عقد قبول کرنا بیع کے لئے شرط ہے۔ اور یہ شرط فاسدہ ہے جس کا عقد قاضا نہیں کرتا اور یہ پہلے معلوم ہو چکا کہ شرط فاسد کی وجہ سے بیع فاسد ہو جاتی ہے کیونکہ حضور ﷺ نے بیع و شرط سے منع فرمایا ہے۔ لہذا یہاں بیع فاسد ہوگی آزاد میں بھی اور غلام میں بھی۔

اس کے برخلاف نکاح..... اس میں بھی یہی صورت ہے کہ محللہ میں عقد نکاح قبول کرنے کے لئے محرمہ میں قبولیت کی شرط لگادی۔ اور یہ شرط فاسدہ ہے۔ لیکن نکاح شروط فاسدہ کی وجہ سے باطل نہیں ہوتا۔ بلکہ خود شرط فاسد باطل ہو جاتی ہے۔ اس لئے محللہ کا نکاح درست ہوگا اور محرمہ کا باطل۔ اس کے بعد فرماتے ہیں کہ تمام مہر مسمیٰ اس عورت کے لئے ہوگا جس کا نکاح حلال ہے امام ابوحنیفہ کے نزدیک اور صاحبین کے نزدیک دونوں کے مہر مثل پر تقسیم کی جائے گی۔

صاحبین کی دلیل..... یہ ہے کہ شوہر نے مہر مسمیٰ کو دونوں کے نفع کا مقابل بنایا ہے نہ کہ ایک کے لہذا ہم بھی دونوں کا تقابل رکھیں گے نہ کہ ایک کا۔ امام صاحب کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ انقسام صحت مقابلہ کے احکام میں سے ہے اور جو عورت محل نکاح نہیں اس کے حق میں مقابلہ ہی باطل ہے لہذا دونوں کی طرف مہر کو منسوب کرنا لغو ہوگا۔ اور محرمہ کا ذکر اور عدم ذکر دونوں برابر ہیں اور یہ ایسا ہے جیسے کسی نے کہا کہ میں نے ایک ہزار درہم کے بدلے میں نکاح کیا اس گدھے اور اس عورت سے تو یہاں ایک ہزار جو مہر ہے تقسیم نہیں کیا جائے گا۔ لہذا ایسے ہی متن کے مسئلہ میں تقسیم نہیں کیا

ایک عورت نے مرد پر گواہوں کے ساتھ دعویٰ کیا کہ اس نے میرے ساتھ نکاح کیا اور قاضی نے اسے بیوی قرار دے دیا حالانکہ شوہر نے نکاح نہیں کیا تھا عورت مرد کے ساتھ رہے اور مرد جماع کر سکتا ہے

وَمِنْ ادَّعَتْ عَلَيْهِ امْرَأَةٌ اَنَّهُ تَزَوَّجَهَا وَاَقَامَتْ بَيْنَهُ فَجَعَلَهَا الْقَاضِي اِمْرَاَتَهُ وَلَمْ يَكُنْ تَزَوَّجَهَا وَسِعَهَا الْمَقَامُ مَعَهُ وَاَنْ تَدَّعِيَ يَجَامِعُهَا وَهَذَا عِنْدَ اَبِي حَنِيفَةَ وَهُوَ قَوْلُ اَبِي يُوْسُفٍ اَوَّلًا وَفِي قَوْلِهِ الْاٰخِرِ وَهُوَ قَوْلُ مُحَمَّدٍ لَا يَسَعُهُ اَنْ يَطَّأَهَا وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ لِأَنَّ الْقَاضِي أَخْطَأَ الْحُجَّةَ إِذِ الشُّهُودُ كَذَبَتْ فَصَارَ كَمَا إِذَا ظَهَرَ أَنَّهُمْ عَيِّدُوا كُفَّارًا وَلَا بَيِّنَةً أَنَّ الشُّهُودَ صَدَقَتْ عِنْدَهُ وَهُوَ الْحُجَّةُ لِتَعَدُّرِ الْوُقُوفِ عَلَى حَقِيقَةِ الصِّدْقِ بِخِلَافِ الْكُفْرِ وَالرِّقِّ لِأَنَّ الْوُقُوفَ عَلَيْهِمَا مُتَسَيِّرٌ وَإِذَا ابْتَنِيَ الْقَضَاءُ عَلَى الْحُجَّةِ وَامْكُنَ تَنْفِيْلُهُ يَاطَّنًا بِتَقْدِيمِ النِّكَاحِ نَقْدًا قَطْعًا لِلْمَنَازَعَةِ بِخِلَافِ الْأَمْلَاقِ الْمُرْسَلَةِ لِأَنَّ فِي الْأَسْبَابِ تَزَا حُمًا فَلَا امْكَانَ وَاللَّهُ أَعْلَمُ .

ترجمہ..... وہ شخص کہ دعویٰ کیا اس پر ایک عورت نے کہ اس نے مجھ سے نکاح کیا اور گواہ قائم کر دیئے پس قاضی نے اس عورت کو اس کی بیوی کر دیا۔ حالانکہ اس مرد نے اس عورت سے نکاح نہیں کیا تھا تو اس عورت کے لئے گنجائش ہے کہ اس مرد کے ساتھ قیام کرے اور وہ عورت اس مرد کو چھوڑ دے کہ اس سے جماع کرے۔ اور یہ ابو حنیفہ کے نزدیک ہے اور یہی ابو یوسف کا قول اول ہے اور ابو یوسف کا دوسرا قول اور یہی قول ہے امام محمد کا کہ مرد کے لئے گنجائش نہیں کہ اس عورت سے وطی کرے اور یہی قول ہے امام شافعی کا۔ اس لئے کہ قاضی نے حجت میں غلطی کی۔ اس لئے کہ گواہ جھوٹے ہیں۔ پس ہو گیا جیسا کہ جب ظاہر ہوا کہ وہ گواہ غلام ہیں یا کافر ہیں۔ اور ابو حنیفہ کی دلیل یہ ہے کہ قاضی کے نزدیک گواہ صادق ہیں اور یہی حجت ہے۔ کیونکہ حقیقت صدق پر واقف ہونا محذور ہے۔ بخلاف کفر اور رق کے، اس لئے کہ ان دونوں پر واقف ہونا آسان ہے۔ اور جب فیصلہ کی بنیاد حجت پر رکھی گئی اور اس فیصلہ کو باطناً نافذ کرنا ممکن بھی ہے نکاح کو مقدم مان کر تو نکاح نافذ کر دیا جائے گا جھگڑا ختم کرنے کے لئے بخلاف املاک مرسلہ کے اس لئے کہ اسباب میں مزاحمت ہے پس کوئی امکان نہیں اور اللہ زیادہ واقف ہیں۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک عورت نے ایک مرد پر جھوٹا دعویٰ کر دیا کہ یہ میرا شوہر ہے مجھ سے اس نے شادی کی تھی۔ اپنے اس جھوٹے دعویٰ پر جھوٹی شہادت بھی پیش کر دی قاضی نے ظاہر شہادت پر عورت کے حق میں فیصلہ دیدیا تو قاضی کا یہ فیصلہ نافذ ہو گیا یا نہیں۔ اس بارے میں اختلاف ہے امام ابو حنیفہ کے نزدیک یہ فیصلہ ظاہر اور باطناً دونوں طرح نافذ ہوگا۔ امام ابو یوسف کا قول اول بھی یہی ہے۔ امام محمد کے نزدیک ظاہر تو نافذ ہوگا باطناً نافذ نہیں ہوگا۔ امام ابو یوسف کا دوسرا قول بھی یہی ہے اور یہی قول امام شافعی کا ہے۔ فقہاء کے یہاں اس مسئلہ کا عنوان ہے:

قضاء القاضی بشهادة الزور في العقود والفسوخ ينفذ عند أبي حنيفة ظاهراً و باطناً

یعنی جھوٹی گواہی سے قاضی کا فیصلہ عقود و فسخ میں ابو حنیفہ کے نزدیک ظاہر اور باطناً دونوں طرح نافذ کیا جائے گا۔

املاک کی اقسام..... فریقین کے دلائل سے پہلے بطور مقدمہ کے دو باتیں ذہن نشین کر لیجئے۔ اول یہ کہ املاک کی دو قسمیں ہیں۔ املاک مرسلہ اور املاک مقیدہ۔ املاک مرسلہ یہ ہیں کہ ان میں سبب ملک مذکور نہ ہو۔ مثلاً آپ نے کہا کہ یہ باندی میرے لئے ہے اور یہ نہیں بتلایا کہ خریدی ہے یا وراثت میں ملی ہے یا اور کوئی ذریعہ ہے اور املاک مقیدہ کہتے ہیں کہ سبب ملک مذکور ہو۔ مثلاً آپ نے کہا کہ یہ باندی میری ہے، میں نے اس کو فلاں سے خریدا ہے یا مجھ کو وراثت میں ملی ہے۔ متن کا مسئلہ املاک مقیدہ کے بارے میں ہے کیونکہ اس میں سبب یعنی تزوج مذکور ہے۔ دوسری بات یہ کہ

نفاذ ظاہری تو یہ ہے کہ دنیاوی احکام کا ترتیب ہو سکے۔ مثلاً بیوی کا قدرت دینا اور شوہر پر نفقہ اور کسود کا واجب ہونا۔ اور نفاذ باطنی یہ ہے کہ اللہ تعالیٰ کے نزدیک حلت ثابت ہو جائے املاک مرسلہ میں قاضی نے جھوٹی شہادت پر فیصلہ دیا تو یہ فیصلہ بالاتفاق ظاہراً نافذ ہوگا باطناً نہیں اور اگر املاک مقیدہ میں جھوٹی شہادت پر فیصلہ دیا تو امام صاحب کے نزدیک ظاہراً اور باطناً دونوں طرح نافذ ہوگا۔ اور امام محمدؒ اور امام شافعیؒ کے نزدیک ظاہراً نافذ ہوگا باطناً نہیں۔ امام ابو یوسفؒ کا قول اول امام صاحب کے ساتھ ہے اور قول ثانی امام محمدؒ کے ساتھ ہے اس تفصیل کے بعد دلائل سنئے۔

امام محمدؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہوگا چونکہ گواہ جھوٹے ہیں اس لئے قاضی نے حجت میں غلطی کی۔ اور خطائی الحجت نفوذ باطنی کو منسوخ کرتا ہے۔ لہذا قاضی کا یہ فیصلہ ظاہراً تو نافذ ہوگا جس کے نتیجے میں شوہر پر نفقہ اور کسود واجب ہوگا لیکن باطناً نافذ نہیں ہوگا۔ جس کی وجہ سے شوہر کے لئے اس عورت سے وطی حلال نہیں ہوگی۔ اس کی نظیر یہ ہے کہ اگر شہادت کے بعد شاہدین کا غلام ہونا یا کافر ہونا ظاہر ہو تو قاضی نے اگر فیصلہ دیا تھا تو وہ ظاہراً نافذ ہوگا باطناً نہیں اور اس پر سب کا اجماع ہے لہذا گواہوں کے کاذب ہونے کی صورت میں بھی قاضی کا فیصلہ ظاہراً نافذ ہونا چاہئے باطناً نہیں۔

امام ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ چونکہ قاضی کا حقیقت صدق پر مطلع ہونا تو محذور ہے البتہ تعدیل وغیرہ سے یہ ثابت ہو گیا کہ گواہ قاضی کے نزدیک صادق ہیں اور گواہوں کا صادق ہونا ہی حجت ہے اور جب حجت قائم ہوگئی تو قاضی پر فیصلہ کرنا لازم ہے حتیٰ کہ اگر ایسی صورت میں یہ سمجھے کہ مجھ پر فیصلہ دینا لازم نہیں تو کافر ہوگا اور اگر لازم سمجھے مگر تاخیر کرے تو فاسق ہوگا۔

امام محمدؒ اور امام شافعیؒ کے قیاس کا جواب یہ ہے کہ کفر اور رقیہ پر واقف ہونا آسان ہے اس لئے کہ کفار اور غلاموں کو ان کی مخصوص علامتوں سے پہچانا جاسکتا ہے۔

پس جب فیصلہ کی بنیاد حجت پر ہے اور حجت پائی گئی تو فیصلہ نافذ کر دیا جائے گا لیکن یہاں ایک سوال ہوگا وہ یہ کہ قضا کہتے ہیں اظہار ما کان ثابتاً کو نہ کہ اثبات الم یکن کو یعنی قضاء کہتے ہیں ثابت شدہ چیز کو ظاہر کرنا نہ کہ غیر ثابت کو ثابت کرنا اور مسئلہ مذکورہ میں نکاح ثابت نہیں تھا لہذا باطناً فیصلہ کیسے نافذ کیا جاسکتا ہے۔ صاحب ہدایہ نے بتقدیم النکاح سے اسی اشکال کا جواب دیا ہے جواب کا حاصل یہ ہے کہ اقتضاء فیصلہ پر نکاح کو مقدم مان لیا جائے گا۔ گویا قاضی نے کہا کہ پہلے میں نے تیرا اس مرد سے نکاح کیا پھر تم دونوں کے درمیان اس نکاح کا فیصلہ کر دیا لیکن اس پر اگر کوئی اشکال کرے کہ قاضی کا یہ فیصلہ انشاء عقد نکاح ہے لہذا گواہوں کا ہونا شرط ہونا چاہئے۔

جواب یہ ہے کہ بعض کے نزدیک تو شرط ہے اور بعض کے نزدیک شرط نہیں اس لئے کہ یہ انشاء عقد اقتضاء ثابت ہوا ہے اور جو چیز اقتضاء ثابت ہوتی ہے اس میں شرائط کی رعایت نہیں کی جاتی، ہماری تائید میں حضرت علیؑ کا قول بھی ہے۔ آپ کے سامنے اسی قسم کا واقعہ پیش آیا جو متن میں مذکور ہے آپ نے نکاح کا فیصلہ کر دیا۔ اس عورت نے کہا امیر المؤمنینؑ اس نے مجھ سے نکاح نہیں کیا تھا۔ حضرت علیؑ نے فرمایا شاہد اک زوج اک تیرے دونوں گواہوں نے تیرا نکاح کر دیا۔ نقد قطعاً للمنازعة سے نفوذ باطنی کی حلت بیان کی ہے کہ بخلاف الاملاک سے کہتے ہیں کہ املاک مقیدہ کو املاک مرسلہ پر قیاس نہ کیا جائے کیونکہ املاک مرسلہ میں صرف ظاہراً فیصلہ نافذ ہوگا باطناً نہیں۔ دلیل یہ ہے کہ املاک مرسلہ میں سبب ملک مذکور نہیں ہوتا ہے اور ایک ملک کے بہت سے اسباب ہو سکتے ہیں۔ مثلاً سبب ملک شراء بھی ہو سکتا ہے ارث بھی۔ ہبہ اور صدقہ بھی اور تمام اسباب میں مزاحمت ہے۔ پس اگر قاضی ایک سبب کو متعین کر کے فیصلہ دے تو ترجیح بلا مرجح لازم آئے گی۔ اس لئے نفوذ باطنی ممکن ہی نہیں۔ واللہ اعلم بالصواب۔ جمیل احمد کھروڑوی۔

بَابُ فِي الْأُولِيَاءِ وَالْأَكْفَاءِ

ترجمہ..... یہ باب اولیاء اور اکفاء کے بیان میں ہے

تشریح: اولیاء جمع ہے ولی کی اور ولی ماخوذ ہے ولایت سے اور ولایت کہتے ہیں تنفیذ الامر علی الغیر کو۔ یعنی غیر پر حکم نافذ کرنا۔ اکفاء جمع ہے کفو کی اور کفو کہتے ہیں نظیر اور ہمسر کو۔

حرہ، عاقلہ، بالغہ، باکرہ، ہو یا شیبہ، اس کی رضامندی کے ساتھ بغیر ولی کے نکاح درست ہے

وَيَسْعِدُ نِكَاحُ الْحُرَّةِ الْعَاقِلَةِ الْبَالِغَةِ بِرِضَائِهَا وَإِنْ لَمْ يَعْقِدْ عَلَيْهَا وَلِيُّ بَكْرًا كَانَتْ أَوْثِيئًا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ أَبِي يُوسُفَ فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ لَا يَنْعَقِدُ إِلَّا بَوَلِيِّ وَعِنْدَ مُحَمَّدٍ يَنْعَقِدُ مَوْفُوفًا وَقَالَ مَالِكٌ وَالشَّافِعِيُّ لَا يَنْعَقِدُ النِّكَاحُ بِعِبَارَةِ النِّسَاءِ أَصْلًا لِأَنَّ النِّكَاحَ يُرَادُ لِمَقَاصِدِهِ وَالتَّقْوِيضُ إِلَيْهِنَّ مُجَلٌّ بِهَا إِلَّا أَنَّ مُحَمَّدًا يَقُولُ يَرْتَفَعُ الْخُلُّ بِإِجَازَةِ الْوَلِيِّ وَوَجْهُ الْجَوَازِ أَنَّهَا تَصَرَّفَتْ فِي خَالِصِ حَقِّهَا وَهِيَ مِنْ أَهْلِهَا لِكَوْنِهَا عَاقِلَةً مُمَيَّزَةً وَلِهَذَا كَانَ لَهَا التَّصَرُّفُ فِي الْمَالِ وَلَهَا اخْتِيَارُ الْأَزْوَاجِ وَإِنَّمَا يُطَالَبُ الْوَلِيُّ بِالتَّزْوِيجِ كَيْلًا تُنْسَبَ إِلَى الْوَقَاحَةِ ثُمَّ فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ لَا فَرْقَ بَيْنَ الْكُفْرِ وَغَيْرِ الْكُفْرِ لَكِنَّ الْوَلِيَّ لَا يَعْزِزُ فِي غَيْرِ الْكُفْرِ وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ وَ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ لَا يَجُوزُ فِي غَيْرِ الْكُفْرِ لِأَنَّهُ كَمَنْ مِنْ وَاقِعٍ لَا يَرْفَعُ وَيُرْوَى رُجُوعُ مُحَمَّدٍ إِلَى قَوْلِهِمَا.

ترجمہ..... اور عاقلہ بالغہ کا نکاح منعقد ہو جاتا ہے اس کی رضامندی سے اگرچہ عقد نہیں کیا اس پر ولی نے باکرہ ہو یا شیبہ ابو حنیفہ اور ابو یوسف کے نزدیک ظاہر الروایت میں۔ اور ابو یوسف سے (غیر ظاہر الروایت میں) مروی ہے کہ بغیر ولی کے منعقد نہیں ہوگا اور امام محمد کے نزدیک موقوف ہو کر منعقد ہوگا۔ امام مالک و امام شافعی فرماتے ہیں کہ عورتوں کے الفاظ سے بالکل منعقد نہیں ہوتا۔ اس لئے کہ نکاح سے مقاصد نکاح مراد ہیں۔ اور ان مقاصد نکاح کو عورتوں کے سپرد کرنا ان میں خلل ڈالنا ہے مگر یہ کہ امام محمد فرماتے ہیں کہ خلل ولی کی اجازت سے رفع ہو جائے گا اور جواز کی وجہ یہ ہے کہ اس عورت نے خالص اپنے حق میں تصرف کیا اور وہ تصرف کی اہل بھی ہے اس لئے کہ وہ عاقلہ ممیزہ ہے اور اسی وجہ سے اس کو مال میں تصرف کا اختیار ہے اور اس کو شوہروں کو پسند کرنے کا اختیار ہے اور مطالبہ کیا جاتا ہے ولی سے نکاح کر دینے کا تا کہ بے حیائی کی جانب منسوب نہ کی جائے۔ پھر ظاہر الروایت میں کفو اور غیر کفو کے درمیان کوئی فرق نہیں لیکن ولی کو غیر کفو میں حق اعتراض حاصل ہے اور ابو حنیفہ اور ابو یوسف سے روایت ہے کہ غیر کفو میں جائز نہیں اس لئے کہ بہت سے واقعات مرافعہ نہیں ہوتے ہیں اور روایت کیا گیا امام محمد کا رجوع شیخین کے قول کی طرف۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ حرہ عاقلہ بالغہ کا نکاح اس کی رضامندی سے بغیر ولی کے منعقد ہو سکتا ہے یا نہیں۔ ظاہر الروایت کی روایت کے مطابق شیخین کے نزدیک منعقد ہو سکتا ہے اور ابو یوسف سے غیر ظاہر الروایت میں ایک روایت ہے کہ بغیر ولی کے نکاح منعقد نہیں ہوگا اور امام محمد کے نزدیک موقوف ہو کر منعقد ہوگا۔ اگر ولی اجازت دیدیگا تو نافذ ہوگا ورنہ نہیں۔ امام مالک اور امام شافعی فرماتے ہیں کہ عورتوں کے الفاظ سے بالکل منعقد نہیں ہوگا۔

امام مالک اور امام شافعی کی دلیل..... یہ ہے کہ نکاح سے مقاصد نکاح مقصود ہوتے ہیں ان مقاصد کو عورتوں کے سپرد کرنے میں ان میں خلل ڈالنا ہے اس لئے کہ عورتیں ناقصات عقل ہوتی ہیں۔ اس واسطے عورتوں کو نکاح کا اختیار نہیں دیں گے۔

کتاب النکاح ۵۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
امام محمدؒ نے دلیل..... میں کہا کہ بات تو صحیح ہے لیکن ولی کے اجازت دینے سے یہ خلل رفع ہو جائے گا۔ کیونکہ ولی اگر مناسب سمجھے تو اجازت دے گا اور اگر مناسب نہیں سمجھے گا تو اجازت نہیں دے گا۔ وجہ جواز یہ ہے کہ اس عورت نے خالص اپنے حق میں تصرف کیا ہے چنانچہ بیع کا بدلہ اسی کے لئے ہوگا اور یہ عورت تصرف کی اہل بھی ہے اس لئے کہ عقل متمیز رکھتی ہے۔ یہی وجہ ہے کہ مال میں تصرف کا اختیار اس عورت کو حاصل ہوگا۔ ہاں اگر کوئی اشکال کرے کہ جب عورت بااختیار ہے تو پھر نکاح کا مطالبہ ولی سے کیوں کیا جاتا ہے عورتوں سے کیوں نہیں کیا جاتا۔

اس کا جواب..... یہ ہے کہ ایسا کرنے سے عورتوں کی طرف بے حیائی کو منسوب کیا جائے گا کیونکہ عورتیں مردوں کی مجالس کی طرف نکلنے میں حیا محسوس کریں گی۔ اگر ایسا کریں گی تو لوگ ان کو بے حیا قرار دیں گے۔ پھر ظاہر الروایت میں کفو اور غیر کفو میں کوئی فرق نہیں۔ یعنی اگر حرہ عاقلہ بالغہ نے اپنا نکاح خود کر لیا کفو میں یا بغیر کفو کے تو نکاح جائز ہے لیکن غیر کفو کی صورت میں ولی کو حق اعتراض حاصل رہے گا۔ اپنے اوپر سے ضرر عار کو دفع کرنے کے لئے اور ابو حنیفہؒ اور ابو یوسفؒ سے نوادر میں ایک روایت ہے کہ غیر کفو میں نکاح جائز ہی نہیں ہے۔ کیونکہ بہت سے واقعات ایسے ہیں کہ نکاح واقع ہو جانے کے بعد کوئی اس کو رفع کرنے پر قادر ہی نہیں۔ نہ تو ہر ولی مراعات پیش کرنے کی صلاحیت رکھتا ہے اور نہ ہی ہر قاضی عادل ہے۔ پس احتیاط اسی میں ہے کہ غیر کفو میں بغیر ولی کے نکاح کے دروازے کو بند کر دیا جائے۔ اور روایت کیا گیا کہ امام محمدؒ نے شخصین کے اس قول کی طرف رجوع کر لیا تھا جو ظاہر الروایت میں ہے۔ یعنی امام محمدؒ کے نزدیک بھی نکاح بغیر ولی کے منعقد ہو جائے گا اور اجازت ولی پر موقوف بھی نہیں رہے گا۔

ولی باکرہ بالغہ کو نکاح پر مجبور نہیں کر سکتا

وَلَا يَجُوزُ لِلْوَلِيِّ اجْبَارُ الْبِكْرِ الْبَالِغَةِ عَلَى النِّكَاحِ خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ لَهُ الْإِغْتِيَارُ بِالصَّغِيرَةِ وَ هَذَا لِأَنَّهَا جَاهِلَةٌ بِأَمْرِ النِّكَاحِ لِغَدَمِ التَّجَرِبَةِ وَ لِهَذَا يَقْبُضُ الْآبُ صَدَاقَهَا بِغَيْرِ أَمْرِهَا وَ لَنَا أَنَّهَا حُرَّةٌ فَلَا يَكُونُ لِلْغَيْرِ عَلَيْهِمَا وَلَايَةُ الْإِجْبَارِ وَالْوَلَايَةُ عَلَى الصَّغِيرَةِ لِقُصُورِ عَقْلِهَا وَ قَدْ كَمُلَ بِالْبُلُوغِ بِدَلِيلٍ تَوَجُّهُ الْخِطَابِ فَصَارَ كَالْعُلَامِ وَ كَالْتَصَرُّفِ فِي الْمَالِ وَ إِنَّمَا يَمْلِكُ الْآبُ قَبْضَ الصَّدَاقِ بِرِضَائِهَا ذَلَالَةً وَ لِهَذَا لَا يَمْلِكُ مَعَ نَهْيِهَا.

ترجمہ..... اور ولی کے لئے جائز نہیں باکرہ بالغہ کو مجبور کرنا نکاح پر خلاف ہے امام شافعیؒ کا امام شافعیؒ کی دلیل صغیرہ پر قیاس ہے اور یہ اس لئے کہ وہ نکاح کے معاملات سے ناواقف ہے۔ تجربہ نہ ہونے کی وجہ سے اور اسی وجہ سے باپ اس کے مہر پر قبضہ کر لے گا۔ بغیر اس کے حکم کے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ وہ آزاد عورت ہے غیر کے لئے اس کو مجبور کرنے کی ولایت نہیں ہوگی اور صغیرہ پر ولایت اس کے نقصان عقل کی وجہ سے تھی۔ بالغ ہونے سے عقل مکمل ہوگئی۔ دلیل یہ ہے کہ اللہ تعالیٰ کا خطاب (اس کی طرف) متوجہ ہے، پس باکرہ بالغہ پر اجبار ایسا ہو گیا جیسا کہ لڑکے پر اجبار (اگر وہ بالغ ہو) اور ایسا ہو گیا جیسا کہ مال میں تصرف اور مالک ہوگا مہر پر قبضہ کا اس کی رضامندی سے۔ اور اسی وجہ سے مالک نہیں ہوگا اس کے منع کر دینے کے ساتھ۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ ہمارے نزدیک باکرہ بالغہ کو نکاح پر مجبور نہیں کیا جاسکتا ہے، چنانچہ اگر بغیر اس کی رضامندی کے نکاح کر لیا تو اس کی اجازت پر موقوف رہے گا اگر رد کر دیا تو باطل ہوگا اور اگر ولی کے اجازت لینے کے وقت خاموش رہی تو یہ اس کی طرف سے اجازت ہوگی امام شافعیؒ کے نزدیک باکرہ بالغہ کو نکاح پر مجبور کرنا جائز ہے۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ وہ باکرہ بالغہ کو قیاس کرتے ہیں صغیرہ پر اس لئے کہ صغیرہ اگر باکرہ ہے تو جس طرح اس کو نکاح پر مجبور کرنا جائز ہے اسی طرح باکرہ بالغہ کو بھی مجبور کرنا جائز ہے۔ دونوں کے درمیان جامع اور علت مشترکہ تجربہ نہ ہونے کی وجہ سے نکاح کے معاملات سے ناواقف ہونا ہے۔ کیونکہ عورت نے جب تک مردوں کے ساتھ ممارست نہیں کی تو وہ مصالح نکاح اور مفاسد نکاح سے واقف نہیں ہو سکتی ہے۔ چونکہ باکرہ بالغہ نکاح کے معاملات سے ناواقف ہے اسی وجہ سے اس کا باپ بغیر اس کے حکم کے مہر پر قبضہ کر سکتا ہے۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ باکرہ بالغہ آزاد ہے اور آزاد پر کسی کو ولایت اجبار نہیں ہوتی ہے لہذا باکرہ بالغہ پر بھی کسی کو ولایت اجبار نہیں ہوگی۔ لیکن اگر کوئی سوال کرے کہ صغیرہ بھی تو آزاد ہے لہذا اس پر بھی ولایت اجبار نہ ہونی چاہئے۔ تو اس کا جواب یہ ہے کہ صغیرہ پر ولایت اجبار اس کے قصور عقل کی وجہ سے ہے اور بالغ ہونے سے عقل مکمل ہوگئی لہذا بالغہ پر ولایت اجبار نہیں ہوگی۔ صغیرہ پر ہوگی۔ اور اس کی دلیل کہ بلوغ سے عقل کامل ہو جاتی ہے اللہ تعالیٰ کے خطاب کا بالغہ کی طرف متوجہ ہونا ہے چنانچہ جب تک نابالغہ ہے تو احکام شرع کی مکلف نہیں ہوگی اور جب بالغ ہوگئی تو مکلف ہو جائے گی اور بالغ لڑکی ایسی ہے جیسا کہ بالغ لڑکا یعنی جس طرح بالغ لڑکے پر ولایت اجبار نہیں اسی طرح بالغ لڑکی پر بھی ولایت اجبار نہیں اور یہ ایسا ہے جیسا کہ تصرف فی المال یعنی جس طرح باکرہ بالغہ اپنے مال میں تصرف کر سکتی ہے اس کے باپ کے لئے اس کے مال میں تصرف کی اجازت نہیں، اسی طرح باکرہ بالغہ اپنے نفس میں بھی تصرف کی مختار ہوگی باپ یا دوسرے ولی کی اجازت شرط نہیں۔

رہا امام شافعی کا یہ کہنا..... کہ باپ بغیر اس کے حکم کے مہر پر قبضہ کر لیتا ہے تو ہم جواباً یہ کہتے ہیں کہ جب باپ نے مہر پر قبضہ کیا تو لڑکی کے سکوت کی وجہ سے دلالتہ رضا مندی پائی گئی۔ چنانچہ اگر لڑکی نے صراحتہً منع کر دیا تو باپ مہر پر قبضہ کا مالک نہیں ہوگا۔

ولی نے باکرہ سے اجازت طلب کی وہ خاموش رہی یا ہنس پڑی..... یہ اذان ہے

قَالَ فَإِذَا اسْتَأْذَنَهَا الْوَلِيُّ فَسَكَتَتْ أَوْ ضَحِكَتْ فَهِيَ إِذْنٌ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ الْبِكْرُ تُسْتَأْمَرُ فِي نَفْسِهَا فَإِنْ سَكَتَتْ فَقَدْ رَضِيَتْ وَلِأَنَّ جِهَةَ الرِّضَاءِ فِيهِ رَاجِحَةٌ لِأَنَّهَا تُسْتَحْيَى عَنْ إِظْهَارِ الرِّغْبَةِ لَا عَنِ الرِّدِّ وَالضَّحْكُ أَذَلُّ عَلَى الرِّضَاءِ مِنَ الشُّكُوتِ بِخِلَافِ مَا إِذَا بَكَتْ لِأَنَّهُ ذَلِيلُ السَّخَطِ وَالْكِرَاهَةِ وَقِيلَ إِذَا ضَحِكَتْ كَالْمُسْتَهْزِئَةِ بِمَا سَمِعَتْ لَا يَكُونُ رِضًا وَإِذَا بَكَتْ بِلا صَوْتٍ لَمْ يَكُنْ رَدًّا.

ترجمہ..... پس جب ولی نے باکرہ بالغہ سے اجازت طلب کی پھر وہ چپ ہوگئی یا ہنس پڑی تو یہ اجازت ہے۔ حضور ﷺ کے قول البکرة الحدیث کی وجہ سے یعنی باکرہ سے اس کی ذات کے بارے میں اجازت لی جائے اگر خاموش ہوگئی تو وہ راضی ہے کیونکہ خاموش رہنے میں رضا مندی کی جہت غالب ہے اس لئے کہ وہ صاف رغبت کرنے سے شرم کرتی ہے نہ کہ انکار کرنے سے۔ اور ہنسنا خاموش رہنے سے بڑھ کر رضا مندی کی دلیل ہے بخلاف اس کے جب وہ رونے لگی اس لئے کہ یہ ناخوشی اور ناگواری کی دلیل ہے اور کہا گیا کہ جب ہنسی اس طرح کہ سنی ہوئی بات کا استہزاء کرنے والی ہے تو یہ محک رضا مندی شمار نہیں ہوگا اور جب بغیر آواز کے رونے لگی تو یہ رد اور انکار نہیں ہوگا۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ نکاح سے پہلے ولی نے باکرہ بالغہ سے اجازت مانگی وہ ہن کر خاموش ہوگئی یا ہنس پڑی تو یہ خاموشی، رستایا ہنسنا اس کی طرف سے اجازت ہوگا اسی طرح تبسم بھی رضا کی دلیل ہے۔ صاحب ہدایہ نے دلیل میں حضور ﷺ کا ارشاد نقل فرمایا کہ باکرہ سے اس کی ذات کے بارے میں رائے لی جائے پس اگر وہ چپ رہی تو یہ رضا مندی ہے۔ دلیل عقلی یہ ہے کہ چپ رہنے اور ہنسنے میں رضا مندی کی جہت غالب ہے۔ کیونکہ باکرہ اظہار رغبت سے تو شرماتی ہے انکار کرنے سے نہیں لہذا اگر وہ ناراض ہوتی تو صاف صاف انکار کر دیتی مگر وہ صاف صاف انکار نہ کرنا دلیل ہے اس کی رضا مندی کی اگر آپ کو یہ اشکال پیدا ہو کہ حدیث میں سکوت کا بیان تو ہے لیکن محک کا نہیں پھر آپ نے محک کو دلیل رضا کیونکر بنایا ہے۔ صاحب ہدایہ نے جواب دیا کہ محک سکوت کے مقابلہ میں رضا مندی پر زیادہ دلالت کرتا ہے۔ اس لئے کہ محک قول مسوع پر سرور اور فرحت کی علامت ہے پس جب سکوت دلیل رضا ہے تو محک دلیل رضا بدجہ اولیٰ ہوگا البتہ باکرہ کا رد رضا مندی کی دلیل نہیں بلکہ وہ ناخوشی اور ناگواری کی دلیل ہے۔

جن حضرات کی رائے یہ ہے کہ اگر باکرہ استہزاء کے انداز پر ہنسی تو یہ ہنسنا باکرہ کی رضا مندی نہیں کہلائے گا۔ کیونکہ یہ ولی کی بات کا تمسخر ہوگا نہ کہ اجازت۔ اور اگر باکرہ بغیر آواز کے رونے لگے تو یہ اس کی طرف سے انکار نہیں کہلائے گا۔ کیونکہ بسا اوقات ماں باپ کی جدائی کی خبر پر غیر

کتاب النکاح ۵۲ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
اختیاری آنسو نکل آتے ہیں۔ اسی پر فتویٰ ہے بلکہ دیکھنے میں آیا ہے کہ کبھی کبھی خوشی کی خبر پر بھی آنسو نکل آتے ہیں لہذا اس بلا آواز کے رونے کو
انکار اور رد نہیں سمجھا جائے گا۔

ولی کے علاوہ نے مذکورہ اجازت طلب کی تو عورت کی خاموشی اور ہنسنا ڈن نہیں

قَالَ وَإِنْ فَعَلَ هَذَا غَيْرُ الْوَلِيِّ يَعْنِي اِسْتَأْمَرَ غَيْرُ الْوَلِيِّ أَوْ وَلِيَّ غَيْرِهِ أُولَى مِنْهُ لَمْ يَكُنْ رِضًا حَتَّى تَتَكَلَّمَ بِهِ لِأَنَّ
هَذَا السُّكُوتَ لِقَلَّةِ الْإِنْصَافِ إِلَى كَلَامِهِ فَلَمْ يَقَعْ دَلَالَةٌ عَلَى الرِّضَاءِ وَلَوْ وَقَعَ فَهُوَ مُحْتَمَلٌ وَالْإِكْتِفَاءُ بِمِثْلِهِ
لِلْحَاجَةِ وَلَا حَاجَةَ فِي حَقِّ غَيْرِ الْأُولِيَاءِ بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الْمُسْتَأْمَرُ رَسُولَ الْوَلِيِّ لِأَنَّهُ قَائِمٌ مَقَامَهُ.

ترجمہ..... اور اگر کیا یہ غیر ولی (اجنبی) نے یعنی اجازت طلب کی غیر ولی نے یا ایسے ولی نے کہ اس کے علاوہ اس سے زیادہ قریب ہے تو رضامندی
نہیں ہوگی۔ یہاں تک کہ رضا کا کلام کرے اس لئے کہ یہ سکوت قلت التفات کی وجہ سے ہے اس کے کلام کی طرف پس رضامندی پر دلالت
واقع نہیں ہوگی۔ اور اگر واقع بھی ہوگئی تو محتمل ہے اور اکتفاء اس جیسی پر حاجت کی وجہ سے ہے اور غیر اولیاء کے حق میں کوئی حاجت نہیں۔ بخلاف
اس صورت کے کہ اجازت لینے والا ولی کا قاصد ہے اس لئے کہ ولی کا قاصد ولی کے قائم مقام ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر باکرہ بالغہ سے غیر ولی نے اجازت طلب کی یا ولی اقرب کی موجودگی میں ولی البعد نے نکاح کی اجازت مانگی تو ان
دونوں صورتوں میں سکوت یا صَحْک رضامندی کی دلیل نہیں ہوگا بلکہ اجازت دینے کے لئے زبان سے کلام کرنا ضروری ہوگا کیونکہ اجنبی یا ولی البعد کی
بات کے جواب میں خاموشی التفات نہ کرنے کی وجہ سے ہے جس کو دلیل رضا نہیں کہا جاسکتا۔ اور اگر تھوڑی دیر کے لئے مان بھی لیا جائے کہ یہ
خاموشی بھی دلیل رضا ہے تو احتمال اس میں عدم رضا کا بھی ہے اور اس جیسی رضامندی پر اکتفاء حاجت کی وجہ سے ہوتا ہے اور غیر اولیاء کے حق میں
کوئی حاجت نہیں۔ کیونکہ باکرہ بالغہ غیر اولیاء کے سامنے کلام کرنے سے شرم نہیں کرے گی ہاں البتہ اگر اجازت لینے والا ولی کا قاصد ہے تو وہ ولی
کے قائم مقام ہو کر ولی کے حکم میں ہوگا۔

باکرہ کے سامنے شوہر کا تعارف

وَتُعْتَبَرُ فِي الْإِسْتِمَارِ تَسْمِيَةُ الزَّوْجِ عَلَى وَجْهِ تَقَعُّ بِهِ الْمَعْرِفَةُ لِتَظْهَرَ رَغْبَتُهَا فِيهِ مِنْ رَغْبَتِهَا عَنْهُ وَلَا تُشْتَرَطُ
تَسْمِيَةُ الْمَهْرِ هُوَ الصَّحِيحُ لِأَنَّ النِّكَاحَ صَحِيحٌ بِدُونِهِ.

ترجمہ..... اور اعتبار کیا جائے گا اجازت لینے میں شوہر کا ذکر ایسے طریقہ پر کہ اس سے شوہر کی شناخت ہو جائے تاکہ اس میں باکرہ بالغہ کی رغبت
اس کی بے رغبتی سے ممتاز ہو جائے اور نہیں شرط لگائی گئی مہر کے ذکر کی یہی صحیح ہے اسلئے کہ نکاح بغیر مہر کے بھی درست ہے۔

تشریح..... باکرہ بالغہ سے اجازت لینے وقت شوہر کا ایسا تعارف کر دیا جائے کہ وہ دوسروں سے ممتاز ہو سکے اور یہ معلوم ہو جائے کہ باکرہ بالغہ
اس زوج مسکمی سے رغبت کرتی ہے یا بے رغبتی، البتہ اجازت کے وقت مہر کا ذکر کرنا ضروری نہیں کیونکہ نکاح بغیر ذکر مہر کے بھی درست ہو جاتا ہے
اس لئے کہ تعین مہر ضروریات نکاح میں سے نہیں ہے ہاں بعض متاخرین کی رائے یہ ہے کہ اجازت کے وقت تعین مہر ضروری ہے کیونکہ قلت و
کثرت میں اختلاف مہر سے بھی رغبت مختلف ہو جاتی ہے۔ قول اول صحیح ہے۔

ولی نے باکرہ کا نکاح کرنے کی خبر دی تو اس کی خاموشی اذن ہے

وَلَوْ زَوَّجَهَا فَلْيَقْبَلْهَا الْخَبْرُ فَسَكَتَتْ فَهُوَ عَلَى مَا ذَكَرْنَا لِأَنَّ وَجْهَ الدَّلَالَةِ فِي السُّكُوتِ لَا يَخْتَلِفُ ثُمَّ الْمَخْبِرُ
إِنْ كَانَ فَضُولًا يُشْتَرَطُ فِيهِ الْعَدَدُ أَوْ الْعَدَالَةُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ خِلَافًا لَهُمَا وَلَوْ كَانَ رَسُولًا لَا يُشْتَرَطُ أَجْمَاعًا
وَلَهُ نَظَائِرُ.

ترجمہ..... اور اگر ولی نے باکرہ بالغ کا نکاح کر دیا پھر اس کو خبر پہنچی اس نے سکوت کیا تو یہ حکم اسی تفصیل پر ہے جو ہم نے ذکر کی۔ اس لئے کہ دلالت کی وجہ سکوت میں مختلف نہیں ہوتی ہے۔ پھر مخبر اگر فضولی ہے تو اس میں عدد یا عدالت کی شرط ہوگی ابوحنیفہؒ کے نزدیک خلاف ہے صاحبینؒ کا اور اگر قاصد ہے تو بالاتفاق شرط نہیں اور اس کے نظائر ہیں۔

تشریح..... ولی نے باکرہ بالغ کا نکاح کیا پھر اس باکرہ بالغ کو نکاح کی خبر پہنچی اور سکر خاموش رہی تو اس بارے میں وہی تفصیل ہوگی جس کا ذکر پہلے ہو چکا یعنی مخبر اگر ولی ہے یا ولی کا قاصد تو اس کا سکوت اور محکم اجازت ہوں گے اور بکاء اجازت نہیں ہوگی اور اگر مخبر غیر ولی یا ولی الہد ہے تو زبان سے اجازت دینا ضروری ہے ورنہ اجازت نہیں ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ سکوت میں رضامندی کی دلالت مختلف نہیں ہوتی نکاح سے پہلے ہو یا بعد میں۔ پھر مخبر اگر فضولی ہے نہ ولی ہے اور نہ قاصد تو امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک اس میں عدد یا عدالت کا پایا جانا ضروری ہے یعنی مخبر کم از کم دو ہوں اور اگر ایک ہے تو عادل ہو۔ صاحبین کے نزدیک ان دونوں میں سے کوئی شرط نہیں مخبر ایک ہو یا زیادہ عادل ہو یا غیر عادل اور اگر مخبر ولی کا قاصد ہے تو بالاتفاق کوئی شرط نہیں۔ اور اس اختلاف کی بہت سی نظیریں ہیں مثلاً کسی نے اپنے وکیل کو معزول کر دیا کسی فضولی نے اس وکیل کو عزل کی خبر دیدی تو امام صاحب کے نزدیک فضولی میں عدد یا عدالت کی شرط ہوگی اور صاحبین کے نزدیک کوئی شرط نہیں۔

ثبیہ کی رضامندی قول کے ساتھ معتبر ہے

وَلَوْ اسْتَأْذَنَ الثَّيْبُ فَلَا بُدَّ مِنْ رِضَاهَا بِالْقَوْلِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ الثَّيْبُ تُشَاوِرُ وَ لِأَنَّ النُّطْقَ لَا يُعَدُّ عَيْنًا مِنْهَا وَ قُلُ الْحَيَاءِ بِالْمُمَارَسَةِ فَلَا مَانَعَ مِنَ النُّطْقِ فِي حَقِّهَا.

ترجمہ..... اور اگر اجازت طلب کی ثبیہ سے تو اس کی رضامندی قول کے ساتھ ضروری ہے۔ حضور ﷺ کے فرمان کی وجہ سے کہ ثبیہ سے مشورہ طلب کیا جائے اور اس لئے کہ ثبیہ کے حق میں تکلم عیب شمار نہیں کیا جاتا ہے اور حیاء ممارست کی وجہ سے کم ہوگئی پس اس کے حق میں تکلم سے کوئی مانع نہیں۔

تشریح..... اگر ثبیہ بالغہ سے نکاح کے بارے میں اجازت طلب کی گئی تو اس کی طرف سے رضامندی کا اظہار زبان سے ضروری ہے۔ دلیل حضور ﷺ کا ارشاد الثیب تشاور۔ تشاور مشاورت باب مفاعلت سے ہے اور مفاعلت کا خاصہ ہے اشتراک اور مشورہ کہتے ہیں طلب رائے بالقول کو یعنی زبان سے بول کر رائے طلب کرنا پس جب احد الجائین میں قول ہے تو جانب آخر میں بھی قول ہوگا۔ پس حدیث کا مقتضی تکلم ہے اور یہی اصل ہے۔ دوسری دلیل عقلی یہ ہے کہ کلام کرنا ثبیہ کے حق میں عیب بھی شمار نہیں کیا جاتا۔ اور مردوں کے ساتھ اختلاط کی وجہ سے اس کی حیاء بھی کم ہوگئی لہذا اس کے حق میں کلام کرنے سے کوئی مانع نہیں رہا۔

جس کا پردہ بکارت چھلانگ، حیض، زیادہ عمر سے زائل ہو جائے وہ باکرہ کے حکم میں ہے

وَ إِذَا زَالَتْ بُكَارُهَا بِوَبْئَةٍ أَوْ حَيْضَةٍ أَوْ جَرَا حَةٍ أَوْ تَغْيِيسٍ فَهِيَ فِي حُكْمِ الْأَبْكَارِ لِأَنَّهَا بِكْرٌ حَقِيقَةٌ لِأَنَّ مُصِيبَهَا

أَوَّلُ مُصِيبٍ لَهَا وَمِنْهُ الْبَاكُورَةُ وَالْبُكَرَةُ وَلَا نَهَا تَسْتَحْيِي لِعَدَمِ الْمَمَارَسَةِ وَلَوْ زَالَتْ بُكَارَتُهَا بِزِنَاءٍ فَهِيَ كَذَلِكَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ أَبُو يُونُسَ وَمُحَمَّدٌ وَالشَّافِعِيُّ لَا يَكْتَفِي بِسُكُوتِهَا لِأَنَّهَا تَبَّ حَقِيقَةً لِأَنَّ مُصِيبَهَا عَائِدٌ إِلَيْهَا وَمِنْهُ الْمُثْمِنَةُ وَالْمَثَابَةُ وَالتَّوْبُتُ وَلَا بِي حَنِيفَةَ أَنَّ النَّاسَ عَرَفُوهَا بِكُرًا فَيَعْبُرُونَهَا بِالنُّطْقِ فَتَمْتَنِعُ عَنْهُ فَيَكْتَفِي بِسُكُوتِهَا كَيْلًا تَتَعَطَّلَ عَلَيْهَا مَصَالِحُهَا بِخِلَافِ مَا إِذَا وَطِئَتْ بِشُبْهَةٍ أَوْ يَكَا حَ فَاسِدٍ لِأَنَّ الشَّرْعَ أَظْهَرَهُ حَيْثُ عَلِقَ بِهِ أَحْكَامًا أَمَّا الزِّنَاءُ فَقَدْ نَذَبَ إِلَى سِتْرِهِ حَتَّى لَوْ اشْتَهَرَ خَالَهَا لَا يَكْتَفِي بِسُكُوتِهَا.

ترجمہ..... اور جب زائل ہوگئی بکارت کوونے سے یا حیض سے یا زخم سے یا درازگی عمر سے تو وہ باکرہ کے حکم میں ہے اس لئے کہ وہ حقیقتہً بکرہ ہے کیونکہ اس کے پاس پہنچنے والا اس کا پہلا ہی پہنچنے والا ہے اور اسی سے باکرہ اور بکرہ ہے اور اس لئے کہ وہ عدم ممارست کی وجہ سے حیاء کرے گی اور اگر اس کی بکارت زنا سے زائل ہوگئی تو وہ ایسی ہی ہے ابوحنیفہؒ کے نزدیک اور ابو یوسفؒ امام محمدؒ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ اس کے سکوت پر اکتفاء نہ کرے اس لئے کہ وہ حقیقتہً شبہ ہے اس لئے کہ جو اس کو پہنچ گیا وہ اس کو دوبارہ پہنچے گا اور اسی سے عتوبہ اور مثلیہ اور تحویب ہے۔ اور ابوحنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ لوگ اس کو باکرہ سمجھتے ہیں پس نطق سے اس کو معیوب سمجھیں گے پھر وہ نطق سے رکے گی اس لئے اس کے سکوت پر اکتفاء کرے تا کہ اس پر اس کے مصالح معطل نہ ہو جائیں، بخلاف اس صورت کے کہ جب اس سے وطی بشبہ کی گئی یا نکاح فاسد سے اس لئے کہ شریعت نے اس کو ظاہر کر دیا چنانچہ اس پر احکام معلق کئے ہیں بہر حال زنا تو مندوب اس کا چھپانا ہے۔ حتیٰ کہ اگر اس کا حال یعنی زنا کرنا مشہور ہو جائے تو اس کے سکوت پر اکتفاء نہ کرے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی لڑکی کی بکارت زائل ہوگئی کوونے کی وجہ سے یا کثرت حیض کی وجہ سے یا کسی زخم کی وجہ سے یا زیادہ مدت ٹھہرنے کی وجہ سے تو ان سب صورتوں میں یہ لڑکی باکرہ کے حکم میں ہوگی یعنی استیذان کے وقت اس کا سکوت اذن ہوگا کلام کرنا ضروری نہیں ہے۔ دلیل یہ ہے کہ یہ عورت حقیقت میں باکرہ اور بکرہ، ک، ر، کے مادہ میں اولیت کے معنی پائے جاتے ہیں۔ جیسے باکرہ پہلا پھل اور بکرہ اول صبح کو کہتے ہیں پس اس عورت کے پاس جو بھی پہنچے گا وہ پہلا ہی پہنچنے والا ہوگا۔ لہذا اس عورت کو باکرہ ہی کا حکم دیا جائے گا۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ اس عورت کو مردوں کے ساتھ اختلاط اور ممارست کا موقع تو ملنا نہیں لہذا یہ بھی حیاء اور شرم کے باعث زبان سے اجازت نہ دے گی۔

اور اگر باکرہ کی بکارت زنا سے زائل ہوگئی ہے تو امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک یہ بھی باکرہ کے حکم میں ہے۔ اور صاحبینؒ اور امام شافعیؒ کے نزدیک شبہ کے حکم میں ہے۔ لہذا اس کے سکوت پر اکتفاء نہیں کیا جائے گا۔ بلکہ زبان سے اجازت دینا ضروری ہوگا۔ ان حضرات کی دلیل یہ ہے کہ ک، ث، یا، ب کے مادہ میں عود کے معنی ہیں۔ مثلاً محو بہ نیک عمل کی جزاء کو کہتے ہیں تو اب گویا دوبارہ عمل کیا ایسا ہی مثلاً بار بار لوٹ کر آنے کی جگہ۔ اسی وجہ سے مکہ کو مثلیہ کہتے ہیں کہ لوگ بار بار راجع اور عمرہ کے لئے لوٹ کر جاتے ہیں اسی طرح تحویب اعلام بعد الاعلام کو کہتے ہیں۔

حاصل دلیل..... یہ ہوا کہ جس عورت کی بکارت زنا سے زائل ہوگئی وہ حقیقت میں شبہ ہے کیونکہ جو اس کو ایک مرتبہ پہنچ گیا وہ دوبارہ بھی وہی فعل ہوا۔ پس جب اس عورت کے ساتھ دوبارہ بھی وہی فعل واقع ہوگا جو ایک مرتبہ زنا سے ہوا تو وہ شبہ ہے۔ لہذا اس پر شبہ ہی کے احکام لگائے جائیں گے۔

امام ابوحنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ لوگ اس عورت کو باکرہ سمجھتے ہیں اب اگر کلام کرے گی تو لوگ اس کو معیوب قرار دیں گے اور اس سے یہ حیاء کرے گی اور کلام کرنے سے رکے گی اس کے نتیجہ میں اس کے مصالح معطل ہو کر رہ جائیں گے اس لئے اس کو باکرہ ہی کے حکم میں رکھا جائے۔

البتہ اگر باکرہ سے وطی شبہ کی گئی یا نکاح فاسد سے وطی کی گئی تو یہ بالاتفاق شبہ ہوگی اس لئے کہ شریعت نے اس پر شبہ کے احکام معلق کر کے اس کو ظاہر کر دیا چنانچہ عدت واجب ہوگی مہر واجب ہوگا اور رہا زنا تو اس میں چھپانا مستحب ہے حتیٰ کہ اگر اس کا حال مشہور ہو گیا اور زنا پر چار گواہوں نے گواہی دیدی تو پھر یہ بھی شبہ کے حکم میں ہوگی اور اس کے سکوت پر اکتفاء نہیں کیا جائے گا۔ واللہ اعلم۔

مرد نے کہا کہ: جب پیغام نکاح پہنچا تو خاموش رہی، عورت کہتی ہے میں نے رد کر دیا

تھا..... عورت کا قول معتبر ہے

وَإِذَا قَالَ الزَّوْجُ بَلَغَكَ النِّكَاحُ فَسَكَتَ وَقَالَتْ رَدَدْتُ قَالَ فَقَوْلُ قَوْلِهَا وَقَالَ زُفَرٌ الْقَوْلُ قَوْلُهُ لِأَنَّ السُّكُوتَ أَصْلَ وَالرَّدُّ عَارِضٌ فَصَارَ كَالْمَشْرُوطِ لَهُ الْخِيَارُ إِذَا ادَّعَى الرَّدَّ بَعْدَ مُضِيِّ الْمُدَّةِ وَنَحْنُ نَقُولُ إِنَّهُ يَدَّعِي لَزُومَ الْعَقْدِ وَتَمْلِكُ الْبُضْعَ وَالْمَرْأَةُ تَدْفَعُهُ فَكَانَتْ مُنْكَرَةً كَالْمُودِعِ إِذَا ادَّعَى رَدَّ الْوَدِيعَةِ بِخِلَافِ مَسْأَلَةِ الْخِيَارِ لِأَنَّ الْزُّوْمَ قَدْ ظَهَرَ بِمُضِيِّ الْمُدَّةِ وَإِنْ أَقَامَ الزَّوْجُ الْبَيِّنَةَ عَلَى سُكُوتِهَا ثَبَتَ النِّكَاحُ لِأَنَّهُ نَوَّرَ دَعْوَاهُ بِالْحُجَّةِ وَإِنْ لَمْ تَكُنْ لَهُ بَيِّنَةٌ فَلَا يَمِينُ عَلَيْهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَهِيَ مَسْأَلَةُ الْإِمْتِحَانِ فِي الْأَشْيَاءِ السِّنِّيَّةِ وَسَيَأْتِيكَ فِي الدَّعْوَى إِنْ شَاءَ اللَّهُ.

ترجمہ..... اور جب کہا شوہر نے کہ تجھ کو نکاح کی خبر پہنچی لیکن تو خاموش رہی اور عورت نے کہا میں نے رد کر دیا تھا تو قول عورت ہی کا معتبر ہوگا۔ اور امام زفرؒ نے کہا کہ مرد کا قول معتبر ہوگا اس لئے کہ سکوت اصل ہے اور رد عارض۔ پس ایسا ہو گیا جیسا کہ مشروطہ اختیار نے جب دعویٰ کیا اس نے رد کا مدتِ خیال گزر جانے کے بعد اور ہم کہیں گے کہ زوج دعویٰ کرتا ہے لزوم عقد اور بضع کے مالک ہونے کا اور عورت اس کو دفع کرتی ہے۔ پس عورت منکرہ ہوگئی جیسا کہ مودع جب دعویٰ کرے رد و دلیعت کا بخلاف مسئلہ خیال کے اس لئے کہ لزوم مدت کے گزر جانے سے ظاہر ہو گیا۔

اور اگر شوہر نے بینہ قائم کر دیا عورت کی خاموشی پر تو نکاح ثابت ہو جائے گا۔ اس لئے کہ مرد نے اپنے دعویٰ کو دلیل سے ثابت کر دیا اور اگر مرد کے پاس بینہ نہ ہوں تو عورت پر یمین نہیں ہے امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک اور یہ مسئلہ اختلاف چھ چیزوں میں سے ہے اور عنقریب آئے گا کتاب الدعویٰ میں انشاء اللہ۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک مرد نے عورت سے کہا کہ تجھ کو جب نکاح کی خبر ملی تو تو نے خاموشی اختیار کی۔ لہذا میرے ساتھ تیرا نکاح لازم ہو گیا عورت نے کہا کہ اطلاع ملتے ہی میں نے رد کر دیا تھا لہذا نکاح نہیں ہوا۔ اور گواہ دونوں کے پاس موجود نہیں تو ہمارے نزدیک عورت کا قول معتبر ہوگا اور امام زفرؒ کے نزدیک مرد کا قول معتبر ہے۔

فریقین کے دلائل سے پہلے مدعی اور مدعی علیہ کی تعریف اور ان کا حکم ذہن نشین کر لیجئے۔ مدعی اس کو کہتے ہیں جس کا قول اصل کے خلاف ہے اور مدعی علیہ اس کو کہتے ہیں جس کا قول اصل کے موافق ہے۔ حدیث کے بیان کے مطابق مدعی پر بیئہ واجب ہوتا ہے۔ اگر مدعی کے پاس بینہ نہ ہو تو پھر مدعی علیہ کا قول مع الیمین معتبر ہوگا البتہ چھ چیزیں ایسی ہیں جن میں ابو حنیفہؒ کے نزدیک مدعی علیہ پر یمین نہیں آتی۔ اور صاحبینؒ، امام شافعیؒ، امام مالکؒ اور امام احمدؒ کے نزدیک مدعی علیہ سے قسم لی جائے گی وہ چھ چیزیں یہ ہیں۔

۱..... نکاح، ۲..... رجعت، ۳..... فی فی الایلاء، ۴..... استیلاء، ۵..... رق، ۶..... ولاء،

اب امام زفرؒ کی دلیل..... سنئے فرماتے ہیں کہ سکوت اصل ہے کیونکہ سکوت نام ہے عدم کلام کا اور ہر چیز میں عدم اصل ہے اور رد کرنا عارض یعنی خلاف اصل ہے۔ پس مرد مدعی علیہ اور عورت مدعیہ ہوئی اور مدعیہ کے پاس گواہ موجود نہیں۔ لہذا مدعی علیہ یعنی زوج کا قول معتبر ہوگا۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ ایک شخص نے کسی سے گھوڑا خریدا اور بائع کے لئے تین دن کا خیال ہے۔ چاہے تین دن میں عقد بیع کو توڑے چاہے باقی رکھے تین دن گزر جانے کے بعد مشتری کہتا ہے کہ تو نے مدتِ خیال میں سکوت اختیار کیا اور بائع کہتا ہے کہ میں نے رد کر دیا تھا تو اس مسئلہ میں مدعی علیہ جو

کتاب النکاح ۵۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم
 سکوت کا دعویٰ کر رہا ہے اس کا قول معتبر ہوگا اس لئے کہ سکوت اصل ہے اور رد عارض۔ اسی طرح متن کے مسئلہ میں بھی مدعی سکوت یعنی زوج کا
 قول معتبر ہوگا۔ ہماری دلیل کا حاصل یہ ہے کہ مرد دعویٰ کر رہا ہے کہ عقد نکاح لازم ہو گیا اور میں بضع کا مالک ہو گیا اور عورت اس کا انکار کر رہی ہے اور
 اصل عدم نکاح اور عدم تملک بضع ہے۔ لہذا مرد کا قول اصل کے خلاف ہوا اور عورت کا اصل کے موافق اور جس کا قول اصل کے خلاف ہے وہ مدعی
 اور جس کا اصل کے موافق ہے وہ مدعی علیہ۔ اور مدعی یعنی مرد کے پاس گواہ موجود نہیں، لہذا مدعی علیہ یعنی عورت کا قول معتبر ہوگا۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ
 مودع جس کے پاس امانت رکھی ہوئی تھی وہ کہتا ہے کہ میں ودیعت اذا کرچکا اور صاحب ودیعت کہتا ہے کہ ادا نہیں کی تو یہاں مودع کا قول معتبر
 ہوگا۔ کیونکہ مودع دعویٰ کر رہا ہے فراغ ذمہ کا اور صاحب ودیعت دعویٰ کر رہا ہے ذمہ کے مشغول ہونے کا۔ اور فراغ ذمہ اصل ہے اور ذمہ کا مشغول
 ہونا خلاف اصل ہے۔ پس مودع مدعی علیہ ہوگا۔ اور صاحب ودیعت مدعی اور مدعی کے پاس بینہ موجود نہیں لہذا مدعی علیہ کا قول معتبر ہوگا۔ امام زفرؒ کے
 قیاس کا جواب یہ ہے کہ خیار شرط کی صورت میں عقد بیع کا لزوم اس لئے نہیں ہوا کہ مدعی سکوت کا قول معتبر مانا گیا ہے، بلکہ مدت خیار کے
 گزر جانے سے خود بخود عقد بیع لازم ہو گیا۔

اور اسی مسئلہ میں اگر زوج نے عورت کے سکوت پر بینہ پیش کر دیا تو نکاح ثابت ہو جائے گا کیونکہ مدعی نے اپنے دعویٰ کو حجت سے منور کر دیا اور
 اگر اس کے پاس گواہ نہیں تو امام صاحبؒ کے نزدیک عورت پر بینہ نہیں آئے گی اور یہ انہیں چھ چیزوں میں سے ایک ہے جن میں مدعی علیہ پر امام
 صاحبؒ کے نزدیک بینہ نہیں آتی اور دوسرے حضرات کے نزدیک آتی ہے جس کو میں نے تمہید میں ذکر کر دیا ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

ولی نے صغیر اور صغیرہ کا نکاح کرایا خواہ باکرہ ہو یا ثیبہ..... نکاح کا حکم

وَيَجُوزُ نِكَاحُ الصَّغِيرِ وَالصَّغِيرَةِ إِذَا زَوَّجَهُمَا الْوَلِيُّ بِكُرًا كَانَتْ الصَّغِيرَةُ أَوْ ثِيْبًا وَالْوَلِيُّ هُوَ الْعَصَبَةُ وَمَالِكٌ
 يُخَالِفُنَا فِي غَيْرِ الْآبِ وَالشَّافِعِيُّ فِي غَيْرِ الْآبِ وَالْجَدِّ وَفِي الثَّيْبِ الصَّغِيرَةِ أَيْضًا وَجَهٌ قَوْلُ مَالِكٍ أَنَّ الْوَلَايَةَ
 عَلَى الْحُرَّةِ بِإِعْتِبَارِ الْحَاجَةِ وَلَا حَاجَةَ لِإِنْعَادَامِ الشَّهْوَةِ إِلَّا أَنَّ الْوَلَايَةَ الْآبِ ثَبَتَتْ نَصًّا بِخِلَافِ الْقِيَاسِ وَالْجَدِّ
 لَيْسَ فِي مَعْنَاهُ فَلَا يُلْحَقُ بِهِ قُلْنَا لَا بَلْ هُوَ مُوَافِقٌ لِلْقِيَاسِ لِأَنَّ النِّكَاحَ يَتَضَمَّنُ الْمَصَالِحَ وَلَا تَتَوَقَّرُ الْأَبْنَاءُ
 الْمُتَكَافِيْنَ عَادَةً وَلَا يَتَّفِقُ الْكُفُوُ فِي كُلِّ زَمَانٍ فَابْتِنَا الْوَلَايَةَ فِي حَالَةِ الصَّغِيرِ إِحْرَازًا لِلْكُفُوِ وَجَهٌ قَوْلِ
 الشَّافِعِيِّ أَنَّ النَّظَرَ لَا يَتِمُّ بِالتَّفْوِيضِ إِلَى غَيْرِ الْآبِ وَالْجَدِّ لِقُصُورِ شَفَقَتِهِ وَبَعْدَ قَرَابَتِهِ وَلِهَذَا لَا يَمْلِكُ
 التَّصَرُّفُ فِي الْمَالِ مَعَ أَنَّهُ أَذْنَى رُتْبَةً فَلَا يَلْزَمُ أَنْ لَا يَمْلِكُ التَّصَرُّفُ فِي النَّفْسِ وَأَنَّهُ أَغْلَى أَوْلَى وَلَنَا أَنَّ الْقَرَابَةَ
 دَاعِيَةٌ إِلَى النَّظَرِ كَمَا فِي الْآبِ وَالْجَدِّ وَمَا فِيهِ مِنَ الْقُصُورِ أَظْهَرُنَاهُ فِي سَلْبِ الْوَلَايَةِ الْإِلْزَامِ بِخِلَافِ
 التَّصَرُّفِ فِي الْمَالِ لِأَنَّهُ يَتَكَرَّرُ فَلَا يُمَكِّنُ تَدَارُكُ الْخَلَلِ فَلَا تُفِيدُ الْوَلَايَةُ الْإِلْزَامَ وَمَعَ الْقُصُورِ لَا يَثْبُتُ
 الْوَلَايَةُ الْإِلْزَامِ وَجَهٌ قَوْلِهِ فِي الْمَسْأَلَةِ الثَّانِيَةِ أَنَّ الثِّيَابَةَ سَبَبٌ لِحُدُوثِ الرَّأْيِ لَوْجُودِ الْمُمَارَسَةِ فَادْرَأْنَا الْحُكْمَ
 عَلَيْهَا تَيْسِيرًا وَلِنَا مَا ذَكَرْنَا مِنْ تَحَقُّقِ الْحَاجَةِ وَوُقُورِ الشَّفَقَةِ وَلَا مُمَارَسَةِ تَحْدِثِ الرَّأْيِ بِدُونِ الشَّهْوَةِ
 فَيَدَارُ الْحُكْمُ عَلَى الصَّغِيرِ ثُمَّ الدُّيُّ يُؤَيِّدُ كَلَامَنَا فِيمَا تَقَدَّمَ قَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ النِّكَاحُ إِلَى الْعَصَبَاتِ مِنْ غَيْرِ
 فَضْلِ وَالتَّرْتِيبُ فِي الْعَصَبَاتِ فِي الْوَلَايَةِ النِّكَاحُ كَالْتَّرْتِيبِ فِي الْإِرْثِ وَالْأَبْعَدُ مَحْجُوبٌ بِالْأَقْرَبِ.

ترجمہ..... اور جائز ہے صغیر اور صغیرہ کا نکاح جبکہ ان دونوں کا نکاح کیا ولی نے باکرہ ہو یا ثیبہ۔ اور ولی وہ ہے جو عصبہ ہو اور امام مالکؒ ہمارے خلاف
 ہیں باپ کے علاوہ میں اور امام شافعیؒ خلاف ہیں باپ اور دادا کے علاوہ میں اور ثیبہ صغیرہ میں بھی اختلاف ہے امام مالکؒ کے قول کی وجہ یہ ہے کہ

ولایت آزاد و عورت پر باعتبار حاجت کے ہے اور کوئی حاجت نہیں شہوت کے معدوم ہونے کی وجہ سے مگر یہ کہ باپ کی ولایت ثابت ہے بذریعہ نص خلاف قیاس اور دادا باپ کے معنی میں نہیں ہے۔ پس دادا کو باپ کے ساتھ لاحق نہیں کیا جائے گا، ہم جواب دیں گے کہ نہیں بلکہ قیاس کے موافق ہے اس لئے کہ نکاح بہت سے مصالح کو متضمن ہے اور مصالح پورے طور پر حاصل نہیں ہو سکتے مگر دو برابر والوں کے درمیان عادتاً اور ہر زمانہ میں کفو کا ملنا بھی آسان نہیں۔ پس ہم نے ولایت کو ثابت کر دیا حالت صغر میں کفو کو محفوظ کرنے کے لئے۔ اور امام شافعیؒ کے قول کی وجہ یہ ہے کہ شفقت پوری نہیں ہوگی باپ اور دادا کے علاوہ کی طرف سپرد کرنے سے کیونکہ باپ اور دادا کے علاوہ کی شفقت ناقص اور قرابت بعید ہے اور اسی وجہ سے مالک نہیں ہوگا مال میں تصرف کا باوجود یکہ مال مرتبہ میں ادنیٰ ہے پس بدرجہ اولیٰ مالک نہیں ہوگا۔ نفس میں تصرف کا در انحالیکہ نفس مرتبہ میں اعلیٰ ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ قرابت داعی الی النظر ہے جیسا کہ باپ اور دادا میں اور باپ دادا کے علاوہ میں جو کچھ قصور ہے اس کو ہم ظاہر کریں گے ولایت الزام کو سلب کر کے بخلاف تصرف فی المال کے اس لئے کہ وہ مکرر ہوتا ہے پس خلل کا تدارک ممکن نہیں۔ پس نہیں فائدہ دے گی ولایت مگر الزام اور قصور شفقت کے ساتھ ولایت الزام ثابت نہیں ہوتی اور امام شافعیؒ کے قول کی وجہ دوسرے مسئلہ میں یہ ہے کہ شبہ ہونا سبب ہے رائے کے پیدا ہونے کا ممارست کے پائے جانے کی وجہ سے۔ پس ہم نے ثبات پر حکم دائر کر دیا آسانی کے لئے۔ اور ہماری دلیل وہ ہے جو ہم نے ذکر کی یعنی حاجت کا تحقق ہونا اور شفقت کا کامل ہونا اور کوئی ممارست ایسی نہیں جو بغیر شہوت کے رائے پیدا کر دے پس حکم دائر کیا جائے گا صغر پر پھر وہ جو ہمارے کلام کی تائید کرتا ہے ما قبل میں حضور ﷺ کا قول النکاح الی العصبات یعنی نکاح عصبات کے سپرد ہے بغیر فصل کے اور ترتیب عصبات میں ولایت نکاح میں ایسی ہے جیسی کہ وراثت میں اور ولی البعد محبوب ہوگا ولی اقرب کی وجہ سے۔

تشریح..... اس عبارت میں دو مسئلے زیر بحث ہیں، اول یہ کہ ولایت کا حق کس کو ہوگا دوم یہ کہ کس پر ہوگا۔ پہلے مسئلہ میں ائمہؒ کا اختلاف ہے چنانچہ امام مالکؒ کے نزدیک حق ولایت صرف باپ کو حاصل ہوگا اور امام شافعیؒ کے نزدیک باپ اور دادا کو حاصل ہوگا اور ہمارے نزدیک ہر ولی کو حق ولایت حاصل ہے باپ دادا ہوں یا ان کے علاوہ۔ دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ ولایت کا حق کس پر ہوگا؟ سو اس بارے میں احنافؒ کا مذہب یہ ہے کہ ولایت کا حق صغیرہ پر ہوگا صغیرہ باکرہ ہو یا شبیہ اور شوانفؒ کا مذہب یہ ہے کہ ولایت باکرہ پر ہوگی صغیرہ ہو یا بالغہ۔ حاصل یہ کہ احنافؒ کے نزدیک سبب ولایت صغر ہے اور شوانفؒ کے نزدیک بکر ہے۔ اب چار صورتیں پیدا ہوں گی۔ دو متفق علیہ اور دو مختلف فیہ۔ متفق علیہ میں ایک صورت ہے باکرہ صغیرہ دوم شبیہ بالغہ۔ پہلی صورت میں احنافؒ و شوانفؒ دونوں کے نزدیک ولایت حاصل ہوگا۔ اور دوسری صورت میں دونوں کے نزدیک ولایت حاصل نہیں ہوگی۔ مختلف فیہ کی ایک صورت ہے باکرہ بالغہ، دوسری صورت شبیہ صغیرہ پہلی صورت یعنی باکرہ بالغہ پر شوانفؒ کے نزدیک ولایت حاصل ہوگی۔ احنافؒ کے نزدیک نہیں اور دوسری صورت یعنی شبیہ صغیرہ پر احنافؒ کے نزدیک تو ولایت حاصل ہوگی شوانفؒ کے نزدیک نہیں۔

پہلے مسئلہ میں امام مالکؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ آزاد پر ولایت حاجت کی وجہ سے ہوتی ہے اور صغیر اور صغیرہ میں شہوت کے معدوم ہونے کی وجہ سے کوئی حاجت نہیں ہے لہذا ان پر ولایت بھی حاصل نہیں ہوگی۔ لیکن سوال یہ ہے کہ امام مالکؒ باپ کو ولایت کا حق کیوں دیتے ہیں؟ جواب: باپ کے لئے حق ولایت خلاف قیاس نص سے ثابت ہے کیونکہ حضرت ابو بکر صدیقؓ نے اپنی چھ سالہ صاحبزادی کا نکاح حضور ﷺ سے کیا اور آپ ﷺ نے اس کو صحیح قرار دیا اس وجہ سے باپ کو ولایت کا حق دیدیا گیا اور چونکہ دادا باپ کے معنی میں نہیں کیونکہ دادا میں باپ کے مقابلہ میں شفقت کم ہوتی ہے اس لئے باپ کے ساتھ دادا کو لاحق نہیں کیا جائے گا۔ ہماری طرف سے اس کا جواب یہ ہوگا کہ شہوت ولایت خلاف قیاس نہیں بلکہ قیاس کے عین مطابق ہے اس لئے کہ نکاح متضمن ہوتا ہے کچھ مصالح کو مثلاً تناسل، ازدواج، قضاء شہوت وغیرہ۔ اور یہ مصالح ان دو آدمیوں کے درمیان حاصل ہو سکتے ہیں جن میں سے ہر ایک دوسرے کا کفو ہو۔ اور کفو کا ہر زمانہ میں ملنا ضروری نہیں اس وجہ سے ہم نے بچپن کے زمانہ میں ولایت کو ثابت کر دیا تاکہ کفو کو محفوظ رکھا جاسکے کیونکہ اگر بالغ ہونے کا انتظار کریں گے تو یہ کفو فوت بھی ہو سکتا ہے۔

امام شافعیؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ ولایت کا دار و مدار شفقت پر ہے اور باپ اور دادا کے علاوہ کی طرف ولایت کا حق سپرد کرنے سے شفقت کامل نہیں ہوتی۔ اس لئے کہ باپ اور دادا کے علاوہ میں نقصان شفقت بھی ہے اور بعد قربت بھی یہی وجہ ہے کہ باپ اور دادا کے علاوہ کو صغیر کے مال میں تصرف کا اختیار نہیں۔ باوجودیکہ مال مرتبہ میں کمتر ہے تو پھر نفس جو مرتبہ میں ارفع اور اعلیٰ ہے اس میں تصرف کا اختیار باپ دادا کے علاوہ کو بدرجہ اولیٰ نہیں ہونا چاہئے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ قربت سبب ہے شفقت کا جیسا کہ باپ اور دادا میں رہی یہ بات کہ باپ اور دادا کے علاوہ میں شفقت کم ہے تو اس کا فرق اس طرح کریں گے کہ باپ اور دادا جن میں کامل شفقت ہے ان کو ولایت اجبار اور ولایت الزام دونوں کا حق دیا گیا اور باپ دادا کے علاوہ جن میں شفقت کم ہے ان کے لئے ولایت اجبار تو ثابت ہے ولایت الزام ثابت نہیں ہے پس جب قربت سبب ہے شفقت کا اور ولایت کا دار و مدار شفقت پر ہے تو جہاں جہاں شفقت پائی جائے گی وہیں وہیں ولایت کو ثابت کر دیں گے باپ دادا ہوں یا ان کے علاوہ دوسرے قربت دار ہوں۔ ولایت اجبار اور ولایت الزام میں فرق یہ ہے کہ جن کو ولایت اجبار حاصل ہے ولایت الزام نہیں ان کا کیا ہوا نکاح لازم نہیں ہوگا بلکہ بالغ ہونے کے بعد صغیر جن کو خیار بلوغ حاصل ہوگا اور جس کو ولایت اجبار کے ساتھ ولایت الزام بھی حاصل ہے اس کا کیا ہوا نکاح لازم ہوگا بالغ ہونے کے بعد خیار بلوغ حاصل نہیں ہوگا۔ امام شافعیؒ کا قیاس کہ باپ دادا کے علاوہ کو صغیر کے مال میں تصرف کا اختیار نہیں۔ اس کا جواب یہ ہے کہ مال میں تصرف مکرر ہوتا ہے چنانچہ ولی نے ایک کو بیچا اس نے دوسرے کو دوسرے نے تیسرے کو صغیر کے بالغ ہونے تک نہ جانے کہاں سے کہاں چلا جائے پس اگر باپ دادا کے علاوہ نے صغیر کے مال میں تصرف کیا تو فعل کا تذکرہ ممکن نہیں ہوگا۔ اس وجہ سے تصرف فی المال میں ولایت الزام ہی مفید ہو سکتی ہے۔ اور باپ دادا کے علاوہ کو ولایت الزام حاصل نہیں لہذا باپ دادا کے علاوہ کو مال میں تصرف کا حق بھی نہیں ہوگا۔ دوسرا مسئلہ کہ ولایت کا حق کس پر ہوگا اس میں امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ شیبہ ہونا رائے کے پیدا ہونے کا سبب ہے اس لئے کہ ممارست پائی گئی۔ پس جب شیبہ ذی رائے ہوگئی اور اپنے نفع نقصان کو سمجھ سکتی ہے تو اس پر ولایت کی کوئی ضرورت نہیں وہ خود مختار ہے۔ لہذا شیبہ ہونے پر ہی آسانی کے لئے حکم دائر کر دیا گیا۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ صغیر اور صغیرہ میں حاجت بھی متحقق ہے اور باپ دادا میں شفقت بھی کامل ہے اور رہی یہ بات کہ ممارست رائے پیدا کر دیتی ہے۔ ہم کہتے ہیں کہ بغیر شہوت کے ممارست رائے بھی پیدا نہیں کرتی بغیر شہوت کے جماع کرنا اور دیوار میں ٹکرا کر ماریٹا برابر ہے۔ پس حکم صغیر پر دائر کیا جائے گا۔ چنانچہ جب صغیر پایا جائے گا تو ولایت ثابت ہوگی۔ پھر ولی کے سلسلہ میں ماقبل کے کلام کی تائید اس حدیث سے بھی ہوتی ہے النکاح الی العصبات اس حدیث میں باپ دادا اور اس کے علاوہ میں کوئی فرق نہیں اور ولایت نکاح کے سلسلہ میں عصبات میں ترتیب وہی ہوگی جو ترتیب وراثت میں ہے چنانچہ اقرب الاولیاء بیٹا ہے پھر پوتا اسی طرح نیچے کی طرف پھر باپ پھر دادا پھر اس کے اوپر سلسلہ وار، اور ولی البدن محرم رہے گا ولی اقرب کی موجودگی میں، ولی اقرب کے رہتے ہوئے ولی البدن کو حق ولایت نہیں دیا جائے گا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

باپ اور دادا نے صغیر اور صغیرہ کا نکاح کر لیا تو بلوغت کے بعد دونوں کو خیار نہیں

فَإِنْ زَوَّجَهُمَا الْآبُ أَوْ الْجَدُّ يَعْني الصَّغِيرَ وَالصَّغِيرَةَ فَلَا خِيَارَ لَهُمَا بَعْدَ بُلُوغِهِمَا لِأَنَّهُمَا كَامِلَا الرِّأْيِ وَافِرَا الشَّفَقَةِ فَيَلْزَمُ الْعَقْدُ بِمُبَاشَرَتِهِمَا كَمَا إِذَا بَاشَرَاهُ بِرِضَائِهِمَا بَعْدَ الْبُلُوغِ.

ترجمہ پس اگر نکاح کیا ان دونوں کا باپ یا دادا نے یعنی صغیر اور صغیرہ کا تو ان دونوں کے لئے خیار نہیں ان دونوں کے بالغ ہونے کے بعد۔ اس لئے کہ وہ دونوں کامل رائے اور بھرپور شفقت رکھنے والے ہیں پس عقد لازم ہوگا ان دونوں کے ارتکاب سے جیسا کہ جب دونوں نے ارتکاب کیا ان دونوں کی رضامندی سے بالغ ہونے کے بعد۔

تشریح اس عبارت میں ولایت الزام پر تفریع بیان کی گئی ہے۔ چنانچہ فرماتے ہیں کہ اگر صغیر اور صغیرہ کا نکاح باپ نے کیا یا باپ کی عدم

اشراف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم کتاب النکاح
موجودگی میں دادا نے کیا تو یہ نکاح لازم ہوگا۔ اور بالغ ہونے کے بعد صغیر اور صغیرہ کو خیار بلوغ حاصل نہیں ہوگا۔ دلیل یہ کہ باپ اور دادا دونوں کامل
رائے اور بھر پور شفقت رکھتے ہیں اس لئے کہ دونوں کا کیا ہوا نکاح لازم ہوگا جیسے اگر بالغ ہونے کے بعد باپ یا دادا نے ان دونوں کی رضامندی
سے نکاح کیا ہے تو وہ نکاح لازم ہوگا۔

اگر باپ اور دادا کے علاوہ کسی نے نکاح کرایا تو دونوں کو خیار ہے

وَإِنْ زَوْجُهُمَا غَيْرُ الْآبِ وَالْجَدِّ فَلِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا الْخِيَارُ إِذَا بَلَغَ إِنْ شَاءَ أَقَامَ عَلَى النِّكَاحِ وَإِنْ شَاءَ فَسَخَ وَ
هَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ لَا خِيَارَ لَهُمَا إِعْتِبَارًا بِالْآبِ وَالْجَدِّ وَلَهُمَا أَنْ قَرَابَةُ الْآخِ
نَاقِصَةٌ وَالنَّقْصَانُ يُشْعِرُ بِقُصُورِ الشَّفَقَةِ فَيَنْطَرُقُ الْخَلْلَ إِلَى الْمَقَاصِدِ عَسَى وَالتَّدَارُكُ مُمَكِّنٌ بِخِيَارِ الْإِذْرَاكِ
وَإِطْلَاقِ الْجَوَابِ فِي غَيْرِ الْآبِ وَالْجَدِّ يَتَأَوَّلُ الْآمُّ وَالْقَاضِي وَهُوَ الصَّحِيحُ مِنَ الرِّوَايَةِ لِقُصُورِ الرَّأْيِ فِي
أَحَدِهِمَا وَنَقْصَانِ الشَّفَقَةِ فِي الْآخَرِ فَيَتَخَيَّرُ وَيُشْتَرَطُ فِيهِ الْقَضَاءُ بِخِلَافِ خِيَارِ الْعَتَقِ لِأَنَّ الْفَسْخَ هُنَا لِدَفْعِ
ضَرَرٍ خَفِيِّ وَهُوَ تَمَكُّنُ الْخَلْلِ وَلِهَذَا يَشْمَلُ الذَّكَرَ وَالْأُنْثَى فَيُجْعَلُ الزَّامَا فِي حَقِّ الْآخَرِ فَيَقْتَصِرُ إِلَى الْقَضَاءِ
وَخِيَارِ الْعَتَقِ لِدَفْعِ ضَرَرٍ جَلِيِّ وَهُوَ زِيَادَةُ الْمِلْكِ عَلَيْهَا وَلِهَذَا يَخْتَصُّ بِالْأُنْثَى فَاعْتَبِرْ دَفْعًا وَالدَّفْعُ لَا يَقْتَصِرُ
إِلَى الْقَضَاءِ.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا صغیر اور صغیرہ کا باپ اور دادا کے علاوہ نے تو ان دونوں میں سے ہر ایک کے لئے خیار ہے جب بالغ ہو جائے جی چاہے
نکاح کو باقی رکھے اور جی چاہے فسخ کر دے اور یہ طرفین کے نزدیک ہے۔ اور ابو یوسفؒ نے کہا کہ ان دونوں کو خیار نہیں قیاس کرتے ہوئے باپ اور
دادا پر۔ اور ان دونوں کی دلیل یہ ہے کہ بھائی کی قربت ناقص ہے اور نقصان قربت خبر دیتا ہے قصور شفقت کی۔ پس مقاصد میں خلل کا واقع ہونا
ممکن ہے اور تلافی ممکن ہے خیار بلوغ سے اور باپ اور دادا کے علاوہ میں حکم کا مطلق ہونا شامل ہے ماں اور قاضی کو۔ اور یہ صحیح روایت ہے رائے کے
ناقص ہونے کی وجہ سے ان دونوں میں سے ایک میں اور نقصان شفقت دوسرے میں لہذا اختیار ہے گا اور شرط لگائی گئی خیار بلوغ میں قضاء قاضی کی
بخلاف خیار حق کے اس لئے کہ یہاں فسخ ضرر خفی کو دور کرنے کے لئے ہے اور وہ ضرر خفی خلل کا متمکن ہوتا ہے۔ اور اسی وجہ سے شامل ہوگا مذکر اور
مؤنث دونوں کو۔ پس دوسرے کے حق میں الزام قرار دیا جائے گا لہذا قضاء کا محتاج ہوگا اور خیار حق ضرر جلی کو دور کرنے کے لئے ہے اور وہ ضرر جلی
معتقہ پر ملک کا زیادہ ہوتا ہے اور اسی وجہ سے مخصوص ہوگا مؤنث کے ساتھ پس اعتبار کیا جائے گا دفع کا اور دفع قضاء کا محتاج نہیں ہوتا۔

تشریح..... اس عبارت میں ولایت اجبار پر تفریع بیان کی ہے۔ مسئلہ یہ ہے کہ اگر صغیر اور صغیرہ کا نکاح باپ اور دادا کے علاوہ نے کیا تو بالغ
ہونے کے بعد صغیرین میں سے ہر ایک کو خیار بلوغ کے تحت نکاح کو باقی رکھنے اور فسخ کر دینے کا اختیار ہوگا۔ یہ حکم طرفین کے نزدیک ہے۔ اور امام
ابو یوسفؒ نے فرمایا کہ صغیرین کو خیار بلوغ حاصل نہیں ہوگا۔ امام ابو یوسفؒ غیر اب اور غیر جد کو قیاس کرتے ہیں اب اور جد پر یعنی جس طرح باپ
اور دادا کا کیا ہوا نکاح لازم ہوتا ہے بالغ ہونے کے بعد اس کو فسخ نہیں کیا جاسکتا اسی طرح غیر باپ اور غیر دادا کا کیا ہوا نکاح بھی لازم ہوگا۔ بالغ
ہونے کے بعد صغیرین کو فسخ کا اختیار نہیں ہوگا مقیس اور مقیس علیہ کے درمیان جامع قربت ہے۔ حاصل یہ کہ ابو یوسفؒ کے نزدیک باپ دادا کی
طرح غیر باپ اور غیر دادا کو بھی ولایت اجبار کے ساتھ ولایت الزام حاصل ہوگی۔

طرفین کی دلیل..... یہ ہے کہ باپ اور دادا کے علاوہ مثلاً بھائی کی قربت باپ دادا کی قربت سے ناقص ہے اور نقصان قربت دلیل ہے نقصان
شفقت کی۔ پس نقصان شفقت کی وجہ سے باپ دادا کے علاوہ کے لئے ہونے نکاح میں خلل کا واقع ہونا ممکن ہے اور نقصان شفقت کی وجہ سے

کتاب النکاح ۶۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
مقاصد نکاح میں جو خلل کا امکان پیدا ہو گیا ہے خیار بلوغ کے ذریعہ اس کی تلافی بھی ممکن ہے۔ پس اس خلل کی تلافی کے لئے صغیرین کو خیار بلوغ حاصل ہوگا اور باپ دادا کے علاوہ کا کیا ہوا نکاح لازم نہیں ہوگا حاصل یہ کہ طرفین کے نزدیک غیر اب اور غیر جد کو ولایت اجبار تو حاصل ہے لیکن ولایت الزام حاصل نہیں۔

و اطلاق الجواب کا منشاء یہ ہے کہ حکم کا اطلاق باپ اور دادا کے علاوہ میں ماں اور قاضی کو بھی ولایت اجبار حاصل ہے ولایت الزام حاصل نہیں لہذا ان کا کیا ہوا نکاح بھی لازم نہیں ہوگا بلکہ بالغ ہونے کے بعد صغیرین کو خیار بلوغ کے تحت نسخ کر دینے کا حق ہے۔ صحیح روایت یہی ہے۔ اگرچہ ابوحنیفہ سے ایک روایت یہ ہے کہ قاضی نے اگر کسی یتیمہ کا نکاح کر دیا تو اس کو خیار بلوغ حاصل نہیں ہوگا بلکہ نکاح لازم ہوگا اور وجہ یہ ہے کہ قاضی کے لئے مال اور نفس دونوں میں ولایت تامہ ثابت ہے لہذا قاضی کی ولایت قوۃ میں باپ اور دادا کی ولایت کے برابر ہوگی۔

روایت صحیحہ کی دلیل یہ ہے کہ ولایت الزام کے لئے دو چیزیں ضروری ہیں کمال رائے اور کمال شفقت اگر یہ دونوں چیزیں پائی گئیں تو ولایت الزام حاصل ہوگی۔ اور اگر دونوں میں سے ایک چیز پائی گئی تو صرف ولایت اجبار حاصل ہوگی ولایت الزام نہیں۔ یہاں یہی بات ہے کیونکہ ماں میں کمال شفقت ہے کمال رائے نہیں اور قاضی میں کمال رائے ہے کمال شفقت نہیں۔ پس ان دونوں کو ولایت اجبار تو حاصل ہوگی ولایت الزام نہیں۔ لہذا ان دونوں کا کیا ہوا نکاح لازم نہیں ہوگا۔ اور صغیرین کو نسخ کر دینے کا اختیار ہوگا۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ خیار بلوغ کی وجہ سے اگر نکاح نسخ کیا گیا تو اس میں قضاء قاضی شرط ہے یعنی صغیرین میں سے کسی ایک کا فلسخت کہنا کافی نہیں ہوگا، بلکہ قاضی کی عدالت میں مقدمہ پیش کریں۔ پھر قاضی نسخ نکاح کا حکم دے برخلاف خیار عتق کے کہ اس میں معتقہ خود نکاح کو نسخ کر سکتی ہے قضاء قاضی کی ضرورت نہیں۔ وجہ فرق سے پہلے یہ ذہن نشین کر لیجئے کہ اپنے اوپر سے ضرر کو دفع کرنے کے لئے قاضی کا فیصلہ شرط نہیں البتہ دوسرے پر الزام لگانے کے لئے قضاء قاضی شرط ہے کیونکہ الزام قاضی کا منصب ہے عام لوگوں کا نہیں۔

ب وجہ فرق سنئے خیار بلوغ میں نسخ نکاح کسی ضرر خفی کو دفع کرنے کے لئے ہے اور وہ ہے خلل کا متمکن ہونا۔ یہی وجہ ہے کہ خیار بلوغ مذکر اور مؤنث دونوں کو شامل ہے اور جب یہ دفع ضرر خفی کا دفع ہے تو اس کو الزام علی الغیر کے حکم میں بنا دیا جائے گا۔ یعنی جس نے نکاح کو نسخ کرنے کا ارادہ کیا گو یادہ دوسرے پر جس نے ولی بن کر نکاح کیا اس پر الزام لگا رہا ہے کہ میرا نکاح مناسب جگہ نہیں کیا اور جب یہ دفع الزام ہے اور الزام قاضی کا منصب ہے لہذا خیار بلوغ کی وجہ سے نسخ کو قضاء قاضی کے ساتھ مشروط کر دیا گیا۔

اور خیار عتق سو وہ ضرر جلی کو دفع کرنے کے لئے ہے اس لئے کہ باندی جب تک آزاد نہیں ہوتی تھی اس وقت تک اس کا شوہر دو طلاقوں کا مالک تھا اور جب آزاد ہوگئی تو اب تین طلاقوں کا مالک ہو جائے گا۔ تو گویا معتقہ پر آزادی کی وجہ سے ملک کا اضافہ ہو گیا۔ اور چونکہ زیادتی ملک باندی پر ہوگی غلام پر نہیں اسی لئے خیار عتق باندی کے ساتھ خاص ہے غلام کو خیار عتق حاصل نہیں ہوگا۔

اور جب خیار عتق کی وجہ سے نسخ میں صرف دفع ضرر ہے الزام کے معنی بالکل نہیں تو خیار عتق میں نسخ نکاح قضاء قاضی کا محتاج بھی نہیں ہوگا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

طرفین کا نقطہ نظر

ثُمَّ عِنْدَهُمَا إِذَا بَلَغَتِ الصَّغِيرَةُ وَقَدْ عَلِمَتْ بِالنِّكَاحِ فَسَكَتَتْ فَهِيَ رِضًا وَإِنْ لَمْ تَعْلَمْ بِالنِّكَاحِ فَلَهَا الْخِيَارُ حَتَّى تَعْلَمْ فَتَسْكُتَ شَرَطُ الْعِلْمِ بِأَصْلِ النِّكَاحِ لِأَنَّهَا لَا تَتِمُّنُ مِنَ التَّصَرُّفِ إِلَّا بِهِ وَالْوَلِيُّ يَتَقَرَّدُ بِهِ فَعُدْرَتُ

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۶۱ کتاب النکاح
بِالْجَهْلِ وَلَمْ يَشْتَرِطِ الْعِلْمَ بِالْخِيَارِ لِأَنَّهَا تَنْفَرُّ لِمَعْرِفَةِ أَحْكَامِ الشَّرْعِ وَالذَّارُ دَارُ الْعِلْمِ فَلَمْ تُعْذَرْ بِالْجَهْلِ
بِخِلَافِ الْمُعْتَقَةِ لِأَنَّ الْأُمَّةَ لَا تَنْفَرُّ لِمَعْرِفَتِهَا فَعُذِرَتْ بِالْجَهْلِ بِثُبُوتِ الْخِيَارِ.

ترجمہ..... پھر طرفین کے نزدیک جب صغیرہ بالغہ ہوگئی اور حال یہ کہ وہ نکاح سے واقف ہے پس سکوت کیا تو یہ رضا مندی ہوگی اور اگر اصل نکاح سے واقف نہیں تو اس کو اختیار ہوگا۔ یہاں تک کہ اس کو علم ہو جائے پھر خاموش ہو جائے اصل نکاح کے علم کی شرط لگائی ہے کیونکہ وہ تصرف پر قادر نہیں ہوگی مگر علم بالنکاح سے اور ولی تنہا نکاح کر سکتا ہے۔ پس جہل کی وجہ سے صغیرہ معذور ہوگی، اور اختیار کے علم کی شرط نہیں لگائی اس لئے کہ وہ احکام شرع کی معرفت کے لئے اپنے آپ کو فارغ کر سکتی ہے۔ اور دارالاسلام دارالعلم ہے پس جہل بالخیار کی وجہ سے معذور نہیں ہوگی برخلاف معتقہ کے اس لئے کہ باندی احکام شرع کے لئے فارغ نہیں۔ پس جہل بثبوت اختیار کی وجہ سے معذور ہوگی۔

تشریح..... طرفین کے نزدیک ماقبل کے مسئلہ پر تفریع ہے۔ صورت یہ ہے کہ صغیرہ کو پہلے سے یہ علم تھا کہ فلاں کے ساتھ میرا نکاح ہو چکا ہے۔ اب بالغ ہونے کے بعد اس صغیرہ نے خاموشی اختیار کی تو یہ خاموشی اس کی طرف سے رضا مندی ہوگی اور اگر پہلے سے اصل نکاح کا علم نہیں تھا۔ اسی دوران بالغ ہوگئی تو اس کو اس وقت تک اختیار حاصل رہے گا جب تک کہ اصل نکاح کا علم ہو اور علم ہونے کے بعد اگر سکوت اختیار کیا تو رضا مندی شمار ہوگی۔ حاصل یہ کہ طرفین نے اصل نکاح سے واقف ہونے کی شرط لگائی ہے۔ اس لئے کہ ولی بغیر صغیرہ سے مشورہ کئے تنہا نکاح کر سکتا ہے اور صغیرہ خیار بلوغ کے تحت اسی وقت تصرف پر قادر ہوگی جبکہ اس کو یہ معلوم ہو کہ میرا نکاح ہو چکا اس کے بغیر تصرف خیار پر قادر نہیں ہو سکتی اس لئے اس کو اصل نکاح سے جاہل رہنے کی صورت میں معذور قرار دیا گیا ہے۔ اور کہا گیا کہ جب بھی اصل نکاح کا علم ہوگا خیار بلوغ حاصل ہوگا۔

علم بالنکاح کی شرط تو لگائی ہے مگر علم بالخیار کی شرط نہیں لگائی۔ تفصیل یہ ہے کہ صغیرہ کو یہ تو معلوم ہے کہ میرا نکاح ہو چکا لیکن یہ معلوم نہیں کہ بالغ ہونے کے بعد شریعت نے مجھ کو خیار بلوغ کا حق دیا ہے۔ یعنی یہ مسئلہ معلوم نہیں اب ایسی صورت میں اگر وہ بالغ ہونے کے بعد خاموش رہی تو نکاح لازم ہو جائے گا۔ درآئحالیکہ اس کو خیار بلوغ کا علم نہیں۔ دلیل یہ ہے کہ دارالاسلام دارالعلم ہے۔ پڑھنے پڑھانے کے مواقع بھی ہیں۔ آزاد ہونے کی وجہ سے یہ صغیرہ بھی احکام شرع کو جاننے اور سیکھنے کے لئے فارغ تھی۔ لہذا اس کا جہل معتبر نہیں ہوگا اور ہم اس کو معذور نہیں سمجھیں گے۔ اس کے برخلاف معتقہ کہ آزاد ہونے کے بعد اس کو یہ مسئلہ معلوم نہیں کہ مجھ کو خیار عتق کے تحت نکاح فسخ کر دینے کا حق ہے۔ پس آزاد ہونے کے بعد معتقہ کا سکوت رضا مندی نہیں ہوگا، بلکہ معلوم ہونے تک خیار عتق باقی رہے گا۔ وجہ یہ ہے کہ باندی مولیٰ کی خدمت میں مشغول ہونے کی وجہ سے احکام شرع سیکھنے کے لئے اپنا وقت فارغ نہیں کر سکتی تھی اسلئے باندی کو خیار عتق سے ناواقف رہنے میں معذور سمجھا جائے گا۔

باکرہ کا خیار سکوت سے باطل ہو جاتا ہے، غلام کا خیار ”رضیت“ کہنے سے ختم ہو جاتا ہے

ثُمَّ خِيَارُ الْبِكْرِ يَبْطُلُ بِالسُّكُوتِ وَلَا يَبْطُلُ خِيَارُ الْغُلَامِ مَا لَمْ يَقُلْ رَضِيْتُ أَوْ يَجْنِي مِنْهُ مَا يَعْلَمُ أَنَّ رِضًا
كَذَلِكَ الْجَارِيَةُ إِذَا دَخَلَ بِهَا الزَّوْجُ قَبْلَ الْبُلُوغِ اعْتِبَارًا لِهَذِهِ الْحَالَةِ بِحَالِ ابْتِدَاءِ النِّكَاحِ وَخِيَارُ الْبُلُوغِ فِي
حَقِّ الْبِكْرِ لَا يَمْتَدُّ إِلَى آخِرِ الْمَجْلِسِ وَلَا يَبْطُلُ بِالْقِيَامِ فِي حَقِّ الثَّيِّبِ وَالْغُلَامِ لِأَنَّهُ مَا ثَبَتَ بِإثْبَاتِ الزَّوْجِ بَلْ
لِسَوْفِهِمُ الْخَلَلُ فَإِنَّمَا يَبْطُلُ بِالرَّضَاءِ غَيْرَ أَنَّ سَكُوتَ الْبِكْرِ رِضًا بِخِلَافِ خِيَارِ الْعَتَقِ لِأَنَّهُ ثَبَتَ بِإثْبَاتِ الْمَوْلَى
وَهُوَ الْإِعْتِاقُ فَيُعْتَبَرُ فِيهِ الْمَجْلِسُ كَمَا فِي خِيَارِ الْمُخَيَّرَةِ.

ترجمہ..... پھر خیار بکر باطل ہو جاتا ہے خاموش رہنے سے اور نہیں باطل ہوگا خیار غلام جب تک کہ نہیں کہا رضیت۔ امدائے اس کی طرف سے وہ چیز

کہ جان لیا جائے کہ وہ رضا ہے اور ایسے ہی جاریہ (ثیبہ) جب دخول کیا اس کے ساتھ شوہر نے بلوغ سے پہلے قیاس کرتے ہوئے اس حالت کو ابتداء نکاح کے حال پر اور خیار بلوغ باکرہ کے حق میں آخر مجلس تک معتد نہیں ہوگا۔ اور نہیں باطل ہوگا کھڑا ہونے سے ثیبہ کے حق میں اور غلام کے حق میں اس لئے کہ خیار بلوغ نہیں ثابت ہوا زوج کے ثابت کرنے سے بلکہ خلل کے وہم کی وجہ سے۔ چنانچہ خیار بلوغ باطل ہو جاتا ہے رضامندی سے مگر باکرہ کی خاموشی رضامندی ہے۔ بخلاف خیار عتق کے اس لئے کہ وہ ثابت ہوتا ہے مولیٰ کے ثابت کرنے سے اور وہ اعتاق ہے پس اعتبار کیا جائے گا اس میں مجلس کا جیسا کہ خیار مخیرہ میں۔

تشریح..... اس عبارت میں خیار بلوغ جو مذکور اور مؤنث دونوں کو شامل ہے اس پر تفریع ہے تقریر یہ ہوگی کہ باکرہ کا خیار بلوغ سکوت سے باطل ہو جائے گا اور لڑکے کا خیار بلوغ سکوت سے باطل نہیں ہوگا۔ بلکہ صراحۃً رضیعت (یعنی میں راضی ہوا) کہے یا کوئی ایسی علامت پائی جائے جو رضامندی پر دلالت کرے۔ مثلاً بالغ ہوتے ہی بیوی کے پاس مہر بھیج دیا یا دوستوں کو دعوتیں کھانا شروع کر دیں یا بیوی سے جماع کر لیا۔ ان سب چیزوں سے رضامندی پائی گئی۔ لہذا خیار بلوغ ساقط ہو جائے گا۔ اسی طرح جاریہ ثیبہ کہ اس کے ساتھ شوہر نے بالغ ہونے سے پہلے جماع کیا تو اس کے حق میں بھی سکوت کافی نہیں ہوگا۔ بلکہ صراحۃً رضامندی کا اظہار کرے یا کوئی علامت اس کی طرف سے پائی جائے جس سے رضامندی معلوم ہو سکے۔ مجموعہ کی دلیل یہ ہے کہ اس حالت کو قیاس کیا گیا ابتداء نکاح کی حالت پر۔ قیاس کی تفصیل یہ ہے کہ صغیرہ باکرہ جب بالغ ہوگئی اور اس سے ولی نے نکاح کی اجازت مانگی پھر وہ باکرہ بالغہ خاموش رہی تو اس کا یہ سکوت رضامندی ہوگا اسی طرح اگر صغیرہ کے لئے خیار بلوغ ہے، اور بالغہ ہوگئی اور سکوت اختیار کیا تو اس کا یہ سکوت رضامندی شمار ہوگا۔ اور خیار باطل ہوگا اس حالت کو ابتداء نکاح کی حالت پر قیاس کرتے ہوئے اور اسی طرح لڑکا اور جاریہ ثیبہ جب ان سے نکاح کی اجازت مانگی تو ان دونوں کا سکوت رضامندی نہیں ہوگا بلکہ زبان سے رضا کا اظہار کرے یا کوئی واضح دلالت پائی جائے۔ یہی حال ہوگا خیار بلوغ کے وقت کہ ان کا سکوت رضامندی نہیں ہوگا۔ بلکہ زبان سے اظہار کرے یا دلالت واضح پائی جائے اس حالت کو ابتداء نکاح کی حالت پر قیاس کرتے ہوئے۔

و خیار البلوغ فی حق البکر سے دوسری تفریع ہے۔ حاصل یہ کہ خیار بلوغ باکرہ کے حق میں آخر مجلس تک معتد نہیں ہوگا۔ مجلس سے مراد وہ مجلس ہے جس میں صغیرہ بالغ ہوئی تھی یعنی جس مجلس میں پہلی مرتبہ خون دیکھا حالانکہ نکاح کی خبر پہلے چکی تھی یا بالغ پہلے ہو چکی تھی اور اب اس مجلس میں نکاح کی خبر ملی تو دونوں صورتوں میں سکوت خیار بلوغ کو باطل کر دے گا۔ اور ثیبہ اور لڑکے کے حق میں خیار بلوغ کھڑا ہونے سے باطل نہیں ہوگا بلکہ ماوراء مجلس تک معتد رہے گا۔ خاص طور سے ثیبہ کے حق میں دلیل یہ ہے کہ ثیبہ کے لئے خیار بلوغ زوج کے ثابت کرنے سے نہیں ہوا۔ اور جو چیز زوج کے ثابت کرنے سے ثابت نہیں ہوئی وہ مجلس پر منحصر نہیں رہے گی۔ اس لئے کہ تفویض کے قبیلہ سے جو چیز ہوگی وہ مجلس پر منحصر رہتی ہے۔

بل نسوہم الخلل سے ایسی دلیل بیان کی جو باکرہ اور لڑکے دونوں کو شامل ہے، دلیل کا حاصل یہ ہے کہ خیار بلوغ ثابت ہوتا ہے عدم رضا سے تو ہم خلل کی وجہ سے اور جو چیز عدم رضا سے ثابت ہوتی ہے وہ باطل ہو جاتی ہے رضا سے منافی کے پائے جانے کی وجہ سے مگر یہ کہ باکرہ کا سکوت رضا ہے نہ کہ لڑکے کا سکوت۔ پس باکرہ کا خیار محض سکوت سے باطل ہوگا۔ اور لڑکے کا سکوت ماوراء مجلس تک باقی رہے گا۔ بخلاف خیار عتق کے اس عبارت میں خیار بلوغ اور خیار عتق میں فرق کرنا چاہتے ہیں۔ چنانچہ فرمایا کہ خیار عتق خیار بلوغ کے مخالف ہے کیونکہ خیار عتق ثابت ہوتا ہے ہوئی کے ثابت کرنے سے اور وہ اعتاق ہے۔ اس لئے کہ اگر مولیٰ آزاد نہ کرتا تو معتقہ کے لئے خیار عتق ثابت نہ ہوتا لہذا اس میں مجلس کا اعتبار کیا جائے گا کیونکہ ما قبل میں یہ قاعدہ گذر چکا کہ ہر وہ خیار جو دوسرے کے ثابت کرنے سے ثابت ہوتا ہے وہ مجلس پر منحصر رہے گا۔ جیسا کہ خیار مخیرہ میں شلا شوہر نے اپنی بیوی سے کہا اختاری نفسک تو بیوی کا یہ اختیار مجلس کے ختم ہونے تک باقی رہے گا۔ مجلس کے ختم ہونے سے پہلے پہلے نکاح کو نسخ کر دے یا باقی رکھے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

خیار بلوغ کے ساتھ فرقت طلاق نہیں

ثُمَّ الْفُرْقَةُ بِخِيَارِ الْبُلُوغِ لَيْسَ بِطَلَاقٍ لِأَنَّهَا تَصِحُّ مِنَ الْإِنْسَى وَلَا طَلَاقَ إِلَيْهَا وَكَذَا بِخِيَارِ الْعِتَى لِمَا بَيَّنَّا بِخِلَافِ الْمُخَيَّرَةِ لِأَنَّ الزَّوْجَ هُوَ الَّذِي مَلَكَهَا وَهُوَ مَالِكٌ لِلطَّلَاقِ.

ترجمہ..... پھر فرقت خیار بلوغ کی وجہ سے طلاق نہیں اس لئے کہ یہ فرقت عورت کی جانب سے بھی صحیح ہوتی ہے اور طلاق کا اختیار عورت کو نہیں ہے۔ اور ایسے ہی خیار عتق کی وجہ سے۔ دلیل وہی ہے جو ہم نے بیان کی۔ بخلاف مخیرہ کے اس لئے کہ زوج ہی نے اس کو مالک بنایا ہے اور زوج طلاق کا مالک ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ خیار بلوغ کی وجہ سے جو فرقت ہوئی دخول سے پہلے یا بعد میں وہ طلاق نہیں کہلائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ خیار بلوغ کی وجہ سے فرقت عورت کی جانب سے بھی صحیح ہوتی ہے اور عورت کو طلاق دینے کا اختیار نہیں ہوتا۔ پس اگر طلاق مان لیا جائے تو عورت کی جانب سے بھی طلاق دینا لازم آئے گا جو غلط ہے۔ طلاق نہ ہونے کا فائدہ دو صورتوں میں ظاہر ہوگا۔ اول یہ کہ فرقت اگر دخول سے پہلے ہے تو شوہر پر نصف مسکى واجب نہیں ہوگا۔ اگر طلاق ہوتی تو نصف مہر واجب ہوتا۔ دوسری صورت یہ کہ فرقت کے بعد اگر ان دونوں نے نکاح کر لیا تو شوہر تین طلاقیں کا مالک ہوگا۔ اگر فرقت طلاق ہوتی تو اب نکاح ثانی کے بعد دو طلاقیں کا مالک ہوتا اور اسی طرح خیار عتق کی وجہ سے فرقت طلاق نہیں کہلائے گی سابقہ دلیل کی وجہ سے۔ اس کے برخلاف مخیرہ کہ تخیر کی وجہ سے فرقت طلاق شمار ہوگی۔ دلیل یہ کہ اپنی بیوی کو تخیر کے ذریعہ طلاق کا مالک بنایا ہے اور شوہر طلاق کا مالک تھا تو گویا شوہر ہی نے طلاق دی ہے بیوی نے نہیں۔

بلوغت سے پہلے یا بلوغت کے بعد تفریق سے پہلے، ایک فوت ہو گیا، دوسرا وارث ہوگا

وَإِنْ مَاتَ أَحَدُهُمَا قَبْلَ الْبُلُوغِ وَرِثَهُ الْآخَرُ وَكَذَا إِذَا مَاتَ بَعْدَ الْبُلُوغِ قَبْلَ التَّفْرِيقِ لِأَنَّ أَصْلَ الْعَقْدِ صَحِيحٌ وَالْمِلْكُ الثَّابِتُ بِهِ انْتَهَى بِالْمَوْتِ بِخِلَافِ مُبَاشَرَةِ الْفُضُولَى إِذَا مَاتَ أَحَدُ الزَّوْجَيْنِ قَبْلَ الْإِجَارَةِ لِأَنَّ النِّكَاحَ ثَمَّةٌ مَوْفُوقٌ فَيَبْطُلُ بِالْمَوْتِ وَهَهُنَا نَافِلَةٌ فَتَقَرَّرُ بِهِ.

ترجمہ..... اور اگر احد الزوجین مر گیا بالغ ہونے سے پہلے تو دوسرا اس کا وارث ہوگا اور ایسے ہی جب مر گیا بالغ ہونے کے بعد تفریق سے پہلے اس لئے کہ اصل عقد صحیح ہے اور جو ملک بضع اس سے ثابت ہوئی ہے موت کی وجہ سے انتہاء کو پہنچ گئی۔ بخلاف مباشرت فضولی کے جب احد الزوجین مر گیا اجازت سے پہلے۔ اس لئے کہ نکاح مباشرت فضولی میں موقوف ہے۔ پس موت کی وجہ سے باطل ہو جائے گا اور یہاں نکاح نافذ ہے پس موت کی وجہ سے ثابت ہوگا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ خیار بلوغ حاصل ہونے کی صورت میں اگر بلوغ سے پہلے یا بلوغ کے بعد تفریق قاضی سے پہلے احد الزوجین مر گیا تو دوسرا اس کا وارث ہوگا۔ لڑکی مر گئی تو لڑکا وارث ہوگا اور اگر لڑکا مر گیا تو لڑکی وارث ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ اصل عقد صحیح ہے۔ اسی وجہ سے تفریق قاضی سے پہلے طلی حلال ہے اور اصل عقد سے جو ملک ثابت ہوئی تھی موت کی وجہ سے وہ اپنی انتہاء کو پہنچ گئی اور جو چیز اپنی انتہاء کو پہنچ جاتی ہے وہ زائل نہیں ہوتی بلکہ مستحکم طور پر ثابت ہو جاتی ہے۔ یہی وجہ ہے کہ موت کی صورت میں زوجیت کا رشتہ جنت میں بھی باقی رہے گا۔ لیکن طلاق کی صورت میں مطلقہ جنت میں طلاق دینے والے شوہر کو نہیں ملے گی۔ پس جب موت سے زوجیت کا رشتہ مستحکم ہوا ہے تو آپس میں ایک کو دوسرے کی وراثت ملے گی۔ بخلاف اس کے کہ کسی فضولی نے عورت و مرد کا بغیر ان دونوں کی اجازت کے نکاح کر دیا اب اجازت دینے سے پہلے

کتاب النکاح ۶۴ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
احد الزوجین مر گیا تو دوسرے کو وراثت نہیں ملے گی۔ اس لئے کہ نکاح فضولی زوجین کی اجازت پر موقوف ہے۔ پس احد الزوجین کے مر جانے سے نکاح باطل ہو گیا۔ لہذا وراثت بھی جاری نہیں ہوگی۔ اور متن کے مسئلہ میں نکاح نافذ ہے۔ پس موت سے ثابت ہی ہوگا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

غلام، صغیر، مجنون کو ولایت حاصل نہیں

قَالَ وَلَا وَلَايَةَ لِعَبْدٍ وَلَا صَغِيرٍ وَلَا مَجْنُونٍ لِأَنَّهُ لَا وَلَايَةَ لَهُمْ عَلَى أَنْفُسِهِمْ فَأُولَىٰ أَنْ لَا يَثْبُتَ عَلَىٰ غَيْرِهِمْ وَلَا يَنْتَهِىٰ وَلَا يَظْهَرُ فِي التَّفْوِضِ إِلَىٰ هَؤُلَاءِ وَلَا وَلَايَةَ لِكَافِرٍ عَلَىٰ مُسْلِمٍ لِقَوْلِهِ تَعَالَىٰ وَلَنْ يَجْعَلَ اللَّهُ لِلْكَافِرِينَ عَلَى الْمُؤْمِنِينَ سَبِيلًا وَلِهَذَا لَا تُقْبَلُ شَهَادَتُهُ عَلَيْهِ وَلَا يَتَوَارَثَانِ أَمَّا الْكَافِرُ فَيَثْبُتُ لَهُ وَلَايَةُ الْإِنِّكَاحِ عَلَىٰ وَلَدِهِ الْكَافِرِ لِقَوْلِهِ تَعَالَى ﴿وَالَّذِينَ كَفَرُوا بَعْضُهُمْ أَوْلِيَاءُ بَعْضٍ﴾ وَلِهَذَا تُقْبَلُ شَهَادَتُهُ عَلَيْهِ وَيَجْرَىٰ بَيْنَهُمَا التَّوَارُثُ.

ترجمہ..... اور غلام، صغیر اور مجنون کے لئے ولایت نہیں اس لئے کہ ان کو اپنی ذات پر ولایت نہیں۔ پس اپنے غیر پر بدرجہ اولیٰ ولایت ثابت نہیں ہوگی اور اس لئے کہ یہ ولایت نظری ہے (یعنی مبنی بر شفقت) اور نکاح ان کے سپرد کرنے میں کوئی شفقت نہیں اور مسلمان کے خلاف کافر کو بھی ولایت نہیں باری تعالیٰ کے قول وَلَنْ يَجْعَلَ لِلْكَافِرِينَ عَلَى الْمُؤْمِنِينَ سَبِيلًا..... الایۃ کی وجہ سے ہرگز نہیں بنائے گا اللہ کافر کے لئے مسلمان پر کوئی راہ۔ اسی وجہ سے کافر کی شہادت مسلمان کے خلاف قبول نہیں کی جائے گی۔ اور نہ مسلمان اور کافر میں وراثت جاری ہوگی۔ اور رہا کافر سواس کے لئے اپنے کافر بیٹے کے نکاح کرنے کی ولایت ثابت ہے باری تعالیٰ کے قول کی وجہ سے اور کفار بعض بعض کے ولی ہیں اور اسی وجہ سے کافر کی شہادت کافر کے خلاف قبول کی جائے گی اور ان دونوں میں وراثت جاری ہوگی۔

تشریح..... فرماتے ہیں کہ غلام، صغیر اور دیوانہ کو حق ولایت نہیں۔ دلیل یہ ہے کہ ولایت متعدد فرع ہے ولایت قاصرہ کی۔ پس جس شخص کو اپنے اوپر ولایت حاصل نہیں دوسرے پر بدرجہ اولیٰ حاصل نہیں ہوگی۔ چونکہ ان تینوں کو اپنی ذات پر ولایت کا حق نہیں لہذا غیر پر بھی نہیں ہوگا دوسری دلیل یہ ہے کہ ولایت کا دار و مدار ہے شفقت پر اور ان تینوں کو اگر امور نکاح سپرد کر دیئے جائیں تو اس میں کوئی شفقت نہیں کیونکہ بچہ اور دیوانہ تو کفو کو حاصل کرنے سے ہی عاجز ہے اور رہا غلام سوہ موئی کی خدمت میں مشغول ہونے کی وجہ سے کفو کو حاصل نہیں کر سکتا ہے۔

صاحب قدوریؒ فرماتے ہیں کہ کافر کو بھی مسلمان کے خلاف ولایت کا حق نہیں اس لئے کہ اللہ تعالیٰ نے فرمایا کہ اللہ تعالیٰ کافر کو مؤمنین کے خلاف کوئی راہ نہیں دیتا اور سبیل سے مراد یہاں تصرف شرعی ہے اور چونکہ کافر کو مسلمان پر حق ولایت نہیں اسی لئے مسلمان کے خلاف کافر کی گواہی بھی قبول نہیں کی جاتی ہے اور نہ کافر مسلمان کا وارث ہوگا اور نہ مسلمان کافر کا۔ البتہ کافر کو اپنے کافر بیٹے کے نکاح کرنے کی ولایت حاصل ہے۔ قرآن کی آیت سے ثابت ہے یعنی کفار بعض بعض کے دلی ہیں اور اسی وجہ سے کافر کی گواہی کافر کے خلاف قبول کر لی جاتی ہے اور ان میں آپس میں وراثت بھی جاری ہوتی ہے۔

عصبات کی عدم موجودگی میں کس کے لئے ولایت ہے؟..... اقوال فقہاء

وَلِغَيْرِ الْعَصَبَاتِ مِنَ الْأَقَارِبِ وَلَايَةُ التَّزْوِيجِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمَعْنَاهُ عِنْدَ عَدَمِ الْعَصَبَاتِ وَهَذَا اسْتِحْسَانٌ وَقَالَ مُحَمَّدٌ لَا تَثْبُتُ وَهُوَ الْقِيَاسُ وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَوْلُ أَبِي يُوسُفَ فِي ذَلِكَ مُضْطَرَبٌ وَالْأَشْهُرُ أَنَّهُ مَعَ مُحَمَّدٍ لَّهُمَا مَارَوَيْنَا وَلِأَنَّ الْوَلَايَةَ إِنَّمَا تَثْبُتُ صَوْنًا لِلْقَرَابَةِ عَنْ نِسْبَةِ غَيْرِ الْكُفْرِ إِلَيْهَا وَإِلَى الْعَصَبَاتِ

الصَّيَانَةُ وَلِأَيِّ حَنِيفَةٍ أَنَّ الْوِلَايَةَ نَظَرِيَّةٌ وَالنَّظَرُ يَتَحَقَّقُ بِالتَّفْوِضِ إِلَى مَنْ هُوَ الْمُخْتَصُّ بِالْقَرَابَةِ الْبَاعِثَةِ عَلَى الشَّفَقَةِ وَمَنْ لَا وَلِيَّ لَهَا يَعْنِي الْعَصَبَةَ مِنْ جِهَةِ الْقَرَابَةِ إِذَا زَوَّجَهَا مَوْلَاهَا الَّذِي اعْتَقَهَا جَازٍ لِأَنَّهُ آخِرُ الْعَصَبَاتِ وَإِذَا عَدِمَ الْأَوْلِيَاءُ فَالْوِلَايَةُ إِلَى الْإِمَامِ وَالْحَاكِمِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ السُّلْطَانُ وَلِيُّ مَنْ لَا وَلِيَّ لَهُ.

ترجمہ..... اور اقارب میں سے غیر عصبات کے لئے نکاح کرانے کی ولایت ہے امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک اس کی مراد ہے عصبات نہ ہونے کی صورت میں اور یہ استحسان ہے اور فرمایا امام محمدؒ نے کہ نہیں ثابت ہوگی اور یہی قیاس ہے اور یہ روایت ہے ابوحنیفہؒ سے۔ اور ابو یوسفؒ کا قول اس بارے میں متردد ہے اور مشہور یہ ہے کہ وہ امام محمدؒ کے ساتھ ہیں۔ صاحبینؒ کی دلیل وہ حدیث ہے جو روایت کی ہم نے اور اس لئے کہ ولایت ثابت ہوتی ہے غیر کفو کو اس کی طرف منسوب کرنے سے قرابت کو محفوظ کرنے کے لئے اور عصبات کی طرف سپرد کرنے میں حفاظت ہے۔ اور ابوحنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ ولایت نظری ہے (یعنی برشفقت) اور شفقت متحقق ہوگی اس شخص کی طرف سپرد کر کے جو مختص ہو اس قرابت کے ساتھ جو آمادہ کرنے والی ہو شفقت پر اور وہ عورت جس کا ولی نہیں یعنی عصبہ جہت قرابت سے جب نکاح کیا اس کا اس کے مولیٰ نے جس نے اس کو آزاد کیا تو جائز ہے اس لئے کہ وہ آخر عصبات ہے اور جب تمام اولیاء ختم ہو جائیں تو ولایت امام اور حاکم کے لئے ہے حضور ﷺ کے فرمان کی وجہ سے یعنی بادشاہ ولی ہے اس شخص کا جس کا کوئی ولی نہیں۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ عصبات کی عدم موجودگی میں ولایت کس کے لئے ثابت ہوگی۔ اس بارے میں اختلاف ہے امام صاحبؒ کے نزدیک عصبات کے علاوہ دوسرے قرابت داروں کے لئے ثابت ہوگی۔ مثلاً ماموں، خالہ، پھوپھی وغیرہ۔ امام صاحبؒ کا مذہب استحسان ہے اور امام محمدؒ کے نزدیک عصبات کے علاوہ دوسرے قرابت داروں کے لئے ولایت ثابت نہیں ہوگی۔ اور قیاس بھی یہی ہے امام یوسفؒ کے قول میں اضطراب ہے لیکن مشہور یہ ہے کہ امام محمدؒ کے ساتھ ہے۔

صاحبینؒ کی دلیل..... ماقبل میں روایت کردہ حدیث ہے یعنی النکاح الی العصبات اور الف لام جنس کا ہے تو مطلب یہ ہوگا کہ جنس نکاح سپرد ہے جنس عصبات کے ان کے غیر کو اس میں کوئی دخل نہیں۔ دوسری دلیل عقلی یہ ہے کہ ولایت قرابت کی حفاظت کے لئے ہے تاکہ قرابت کی طرف غیر کفو کو منسوب نہ کیا جاسکے اور یہ حفاظت ہوگی عصبات کے سپرد کرنے سے اس لئے ولایت کا حق صرف عصبات کو ہے غیر عصبات کو نہیں۔

امام صاحبؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ ولایت کا مدار ہے شفقت پر اور شفقت ہر اس شخص میں موجود ہوگی جس میں قرابت باعہ علی الشفقت پائی جائے۔ پس جس میں ایسی قرابت پائی جائے گی اس کو ولایت حاصل ہوگی عصبہ ہو یا غیر عصبہ اور النکاح الی العصبات حدیث کا جواب یہ ہے کہ عصبات کی موجودگی میں نکاح انہی کے سپرد ہوگا۔ لیکن عدم موجودگی میں غیر عصبات کی نفی نہیں کی گئی۔ صاحب قدوریؒ نے بیان کیا کہ اگر صغیرہ کا ولی نہ ہو یعنی عصبہ نہ ہو، بجهت قرابت اور اس کا نکاح مولیٰ عتاقہ نے کر دیا تو درست ہے کیونکہ وہ آخری عصبہ ہے اور جب کوئی بھی ولی نہ ہو نہ عصبہ نہ غیر عصبہ نسبی اور نہ سببی تو اس صورت میں ولایت امام اور حاکم کے لئے ہوگی۔ امام سے مراد غلیفہ اور حاکم سے مراد اس کا نائب ہے یا حاکم سے مراد قاضی ہے لیکن قاضی کو ولایت نکاح اس وقت حاصل ہوگی، جب امام نے اس کو اس کا اختیار دیا ہو۔ دلیل میں حدیث ہے کہ جس کا کوئی ولی نہ ہو اس کا ولی امام ہے۔

ولی اقرب غیبت منقطعہ پر ہو تو ولی ابعد کے لئے ولایت ہے

فَإِذَا غَابَ الْوَلِيُّ الْأَقْرَبُ غَيْبَةً مُنْقَطِعَةً جَازَ لِمَنْ هُوَ أَبْعَدُ مِنْهُ أَنْ يُزَوِّجَ وَقَالَ زُفَرٌ لَا يَجُوزُ لِأَنَّ وَلَايَةَ الْأَقْرَبِ قَائِمَةٌ لِأَنَّهَا تَبَيَّنَتْ حَقًّا لَهَا صِيَانَةٌ لِلْقَرَابَةِ فَلَا تَبْطُلُ بِغَيْبَتِهِ وَلِهَذَا لَوْ زَوَّجَهَا حَيْثُ هُوَ جَازٌ وَلَا وَلَايَةَ لِلْأَبْعَدِ مَعَ

ہو گئے جیسا کہ ایک درجہ کے دو ولی ہوں، اور قاعدہ یہ ہے کہ اگر برابر درجہ کے دو ولی ہوں تو ان دونوں میں سے جو بھی عقد نکاح کر دے گا وہ نافذ ہوگا اس کو رد نہیں کیا جاسکتا اسی طرح یہاں بھی جو عقد کرے گا وہ نافذ ہو جائے گا۔ اس لئے ولی اقرب کا کیا ہوا نکاح نافذ ہو گیا ہے۔

غیبت منقطعہ کی تعریف

وَالْغَيْبَةُ الْمُنْقَطَعَةُ أَنْ يَكُونَ فِي بَلَدٍ لَا تَصِلُ إِلَيْهِ الْقَوَائِلُ فِي السَّنَةِ الْأَمْرَةَ وَهُوَ اخْتِيَارُ الْقُدُورِيِّ وَقِيلَ أَذْنَى مُدَّةِ السَّفَرِ لِأَنَّهُ لَا نِهَآيَةَ لِقَاصَاهُ وَهُوَ اخْتِيَارُ بَعْضِ الْمُتَأَخِّرِينَ وَقِيلَ إِذَا كَانَ بِحَالٍ يَفُوتُ الْكُفُوَ بِاسْتِطْلَاعِ رَأْيِهِ وَهَذَا أَقْرَبُ إِلَى الْفِقْهِ لِأَنَّهُ لَا نَظَرَ فِي اِبْقَاءِ وَلَا يَتَّهِ حَيْثُئِذٍ.

ترجمہ..... غیبت منقطعہ یہ ہے کہ ایسے شہر میں ہو کہ نہ پہنچے قافلہ اس کی طرف سال میں مگر ایک مرتبہ اور یہ قدوری کا پسندیدہ (قول ہے) اور کہا گیا کہ ادنی مدت سفر اس لئے کہ قسمی سفر کی کوئی انتہاء نہیں ہے اور یہ قول بعض متأخرین کا پسند کردہ ہے اور کہا گیا کہ جب ایسے حال میں ہو کہ کفو فوت ہو جائے اس کی رائے پر اطلاع پانے سے اور یہ قول اقرب الی الفقہ ہے۔ اس لئے کہ اس وقت ولایت کو باقی رکھنے میں کوئی شفقت نہیں۔

تشریح..... مصنف اس عبارت میں غیبت منقطعہ کی تعریف کرنا چاہتے ہیں۔ اس بارے میں صاحب قدوری کا مذہب مختار تو یہ ہے کہ آدمی ایسے شہر میں چلا جائے جہاں قافلے سال میں ایک ہی مرتبہ جاتے ہیں۔

بعض متأخرین کا مذہب..... مختار یہ ہے کہ ادنی مدت سفر یعنی تین دن کی مسافت پر چلے جانے سے غیبت منقطعہ متحقق ہو جائے گی۔ اس لئے کہ مدت سفر کی کوئی انتہاء نہیں ہے۔ لہذا ادنی مدت سفر کا اعتبار کیا گیا ہے بعض حضرات جن میں شمس الاممہ سرخی ہیں ان کی رائے یہ ہے کہ اگر ولی ایسی جگہ چلا گیا کہ اگر اس کی رائے معلوم کی جائے تو کفو فوت ہو جائے گا۔ پس ایسی صورت میں غیبت منقطعہ کا تحقق ہوگا۔ یہ قول دلائل فقہیہ سے زیادہ قریب ہے کیونکہ کفو فوت ہونے کے باوجود اس کی ولایت کو باقی رکھنے میں کوئی شفقت نہیں ہے۔ حالانکہ ولایت کا مدار ہی شفقت پر ہے۔ اسی وجہ سے جامع صغیر میں کہا گیا کہ اگر کوئی ولی شہر میں چھپ گیا اور اس کے بارے میں کسی کو علم نہیں تو یہ بھی غیبت منقطعہ ہوگی۔ واللہ اعلم۔

مجنونہ کا ولی باپ اور بیٹا ہو، تو بیٹا زیادہ حق دار ہے

وَإِذَا اجْتَمَعَ فِي الْمَجْنُونَةِ أَبُوهَا وَإِنْتَهَا فَالْوَلِيُّ فِي النِّكَاحِهَا إِنْتَهَا فِي قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ وَابْنِ يُونُسَ وَقَالَ مُحَمَّدٌ أَبُوهَا لِأَنَّهُ أَوْفَرُ شَفَقَةٍ مِنَ الْإِبْنِ وَلَهُمَا أَنَّ الْإِبْنَ هُوَ الْمُقَدَّمُ فِي الْعَصَبَةِ وَهَذِهِ الْوَلَايَةُ مُبْنِيَّةٌ عَلَيْهَا وَلَا مُعْتَبَرٌ بِزِيَادَةِ الشَّفَقَةِ كَأَبِ الْأُمِّ مَعَ بَعْضِ الْعَصَبَاتِ وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ..... اور جب جمع ہو جائیں مجنونہ عورت میں اس کا باپ اور اس کا بیٹا تو اس کا نکاح کرنے میں اس کا ولی اقرب اس کا بیٹا ہے۔ شیخین کے قول کے مطابق۔ اور امام محمد نے فرمایا کہ اس کا بیٹا اس لئے کہ باپ بیٹے کے مقابلہ میں زیادہ شفقت رکھتا ہے۔ اور شیخین کی دلیل یہ ہے کہ بیٹا عصبہ ہونے میں مقدم ہے اور یہ ولایت اسی عصبہ پر مبنی ہے اور زیادتی شفقت کا اعتبار نہیں کیا گیا جیسا کہ ماں کا باپ یعنی نانا بعض عصبات کے ساتھ۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ ایک مجنونہ عورت کا باپ ہے اور پہلے شوہر سے بالغ بیٹا ہے تو اس مجنونہ کے نکاح کی ولایت کس کو حاصل ہوگی۔ اس سلسلہ میں شیخین کا مذہب تو یہ ہے کہ حق ولایت بیٹے کو ہے اور امام محمد کا مذہب ہے کہ حق ولایت باپ کو ہے۔ امام محمد کی دلیل یہ ہے کہ باپ میں شفقت زیادہ ہے بمقابلہ بیٹے کے۔ اور اس ولایت کا مدار شفقت پر ہے۔ لہذا زیادتی شفقت کی وجہ سے باپ کو ولایت حاصل ہوگی بیٹے کو نہیں۔

کتاب النکاح ۶۸ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 یحییٰ کی دلیل یہ ہے کہ عصبہ ہونے میں بیٹا مقدم ہے چنانچہ بیٹی کی موجودگی میں باپ کو صرف چھٹا حصہ ملتا ہے اور بیٹا عصبہ ہوتا ہے اور یہ
 ولایت مٹی ہے عصبہ پر لہذا بیٹا ہی ولی ہوگا باپ نہیں۔ اور زیادتی شفقت کے بارے میں امام محمدؒ کی دلیل کا جواب یہ ہے کہ ولایت میں نفس
 شفقت معتبر ہے زیادتی شفقت معتبر نہیں مثلاً کسی کا نانا ہے اور چچیرا بھتیجا تو ولایت میں چچیرا بھتیجا مقدم ہوگا۔ حالانکہ نانا میں شفقت و محبت زیادہ
 ہوتی ہے۔ پس معلوم ہوا کہ زیادتی شفقت کا اعتبار نہیں کیا گیا۔ واللہ اعلم۔

فصل فی الکفَاءۃ

ترجمہ یہ فصل کفاءۃ کے بیان میں ہے۔

الْكَفَاءَةُ فِي النِّكَاحِ مُعْتَبَرَةٌ قَالَ عَلَيْهِ السَّلَامُ أَلَا لَا يُزَوَّجُ النِّسَاءُ إِلَّا الْأَوْلِيَاءُ وَلَا يُزَوَّجَنَّ إِلَّا مِنَ الْاَكْفَاءِ وَلَئِنْ
 انْظَمَ الْمَصَالِحَ بَيْنَ الْمُتَكَفِّينَ عَادَةً لِأَنَّ الشَّرِيفَةَ تَأْتِي أَنْ تَكُونَ مُسْتَفْرَشَةً لِلْحَسَنِ فَلَا بُدَّ مِنْ إِعْتِبَارِهَا
 بِخِلَافِ جَانِبِهَا لِأَنَّ الزَّوْجَ مُسْتَفْرَشٌ فَلَا تَغِيْظُهُ دَنَاءَةُ الْفِرَاشِ وَإِذَا زَوَّجَتِ الْمَرْأَةُ نَفْسَهَا مِنْ غَيْرِ كُفْوٍ
 فَلِلْأَوْلِيَاءِ أَنْ يُفَرِّقُوا بَيْنَهُمَا دَفْعًا لِّضَرَرِ الْعَارِ عَنْ أَنْفُسِهِمْ.

ترجمہ کفو کا ہونا نکاح میں معتبر ہے۔ فرمایا حضور ﷺ نے خبردار نہ نکاح کرے عورتوں کا مگر اولیاء اور نہ کریں نکاح مگر ہمسروں سے اور اس لئے
 کہ انتظام مصالح عادتاً دو ہمسروں کے درمیان حاصل ہو سکتے ہیں۔ اس لئے کہ شریفہ عورت کینے مرد کا فراش بننے سے انکار کرے گی۔ پس ضروری
 ہے کفاءۃ کا اعتبار۔ بخلاف عورت کی جانب کے اس لئے کہ شوہر فراش بنانے والا ہے۔ لہذا فراش کا کمینہ ہونا اس کو غضبناک نہیں بنائے گا۔ اور
 جب نکاح کیا عورت نے اپنا بغیر کفو کے تو اولیاء کو یہ حق ہے کہ ان دونوں کے درمیان تفریق کر دے۔ اپنے اوپر سے ضرر عار کو دفع کرنے کے لئے۔

تشریح کفوات کے معنی ہمسری، برابری، کفو نظیر، مساوی، الکفاءۃ فی النکاح یہ ہے کہ شوہر عورت کا مساوی ہو۔ اس کے حسب میں، نسب میں،
 دین میں، عمر میں، جمال میں وغیرہ ایک۔ نکاح میں کفاءۃ کا اعتبار اس لئے کیا گیا ہے تاکہ اولیاء کا حق نسخ ساقط ہو کر نکاح لازم ہو جائے۔ نکاح میں کفو
 کے معتبر ہونے پر دلیل حضور ﷺ کا فرمان ہے خبردار عورتوں کا نکاح نہ کریں مگر اولیاء اور نہ نکاح کریں مگر ہمسروں سے یعنی کفو میں محدثین کے نزدیک
 یہ حدیث اس درجہ کی نہیں ہے جس سے استدلال کیا جائے۔ کیونکہ بعض راوی متہم بالکذب ہیں۔ زیادہ صحیح حدیث علیؑ ہے۔ جس کو ترمذی نے روایت
 کیا۔ حدیث کا ترجمہ یہ ہے تین چیزیں ہیں جن کو مؤخر نہ کرے۔ نماز جب وقت آجائے، جنازہ جب حاضر ہو جائے اور بغیر شوہر والی عورت جب اس
 کا کفول جائے۔ دوسری عقلی دلیل یہ ہے کہ نکاح کے کچھ مصالح ہیں اور وہ مصالح پورے طور پر اس وقت حاصل ہو سکتے ہیں جبکہ نکاح دو ہمسروں میں
 منعقد ہو۔ اس لئے ہم کہتے ہیں کہ مصالح نکاح کو حاصل کرنے کے لئے کفو کا ہونا ضروری ہے کیونکہ شریف خاندان کی عورت اس کو گوارا نہیں کرے گی
 کہ کسی کمین خاندان میں مرد کی فراش بنے۔ لہذا کفاءۃ کا اعتبار ضروری ہے۔ البتہ عورت کی جانب میں کفاءۃ معتبر نہیں یعنی مرد شریف خاندان کا
 ہو اور عورت کٹر خاندان کی تو اس میں کوئی مضائقہ نہیں۔ اس لئے کہ شوہر فراش بنانے والا ہے۔ لہذا فراش کا ادنیٰ اور کٹر ہونا اس کو غیض میں مبتلا نہیں
 کرے گا۔ اب ایک مثال متفرع کی ہے کہ عورت نے اگر اپنا نکاح از خود بغیر کفو کے کر لیا تو اس کے اولیاء کو حق نسخ حاصل ہوگا۔ اپنے اوپر سے ضرر عار
 کو دفع کرنے کے لئے۔ لیکن یہ حق تفریق عورت کے بچہ جننے سے پہلے پہلے ہے۔ بچہ جننے کے بعد اولیاء کو حق نسخ نہیں رہے گا۔

نسب میں کفو کا اعتبار کیا جائے گا

ثُمَّ الْكَفَاءَةُ تُعْتَبَرُ فِي النَّسَبِ لِأَنَّهُ يَقَعُ بِهِ التَّفَاخُرُ فَفُرُشُ بَعْضُهُمْ أَكْفَاءُ لِبَعْضٍ وَالْعَرَبُ بَعْضُهُمْ أَكْفَاءُ

لِبَعْضٍ. وَالْأَصْلُ فِيهِ قَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ قُرَيْشٌ بَعْضُهُمْ أَكْفَاءُ لِبَعْضٍ بَطْنُ بَطْنٍ وَالْعَرَبُ بَعْضُهُمْ أَكْفَاءُ لِبَعْضٍ قَبِيلَةٌ بِقَبِيلَةٍ وَالْمَوَالِي بَعْضُهُمْ أَكْفَاءُ لِبَعْضٍ رَجُلٌ بِرَجُلٍ وَلَا يُعْتَبَرُ التَّفَاضُلُ فِيمَا بَيْنَ قُرَيْشٍ لِمَا رَوَيْنَا عَنْ مُحَمَّدٍ إِلَّا أَنْ يَكُونَ نَسَبًا مَشْهُورًا كَأَهْلِ بَيْتِ الْخِلَافَةِ كَأَنَّهُ قَالَ تَعْظِيمًا لِلْخِلَافَةِ وَتَسْكِينًا لِلْفِتْنَةِ وَبَنُو بَاهِلَةَ لَيْسُوا بِأَكْفَاءٍ لِعَامَّةِ الْعَرَبِ لِأَنَّهُمْ مَعْرُوفُونَ بِالْخَسَاسَةِ.

ترجمہ..... پھر کفاء معتبر ہوتی ہے نسب میں اس لئے کہ نسب کے ساتھ باہم فخر ہوتا ہے۔ پس قریش بعض بعض کا کفو ہیں اور عرب بعض کفو ہیں بعض کا۔ اور اصل اس میں حضور ﷺ کا قول ہے کہ قریش بعض کفو ہے بعض کا بطن بطن کا۔ اور عرب میں سے بعض کفو ہے بعض کا ہر قبیلہ دوسرے قبیلہ کا اور عجمی بعض کفو ہے بعض کا ایک مرد دوسرے مرد کا اور قریش میں باہم ایک کی دوسرے پر فضیلت معتبر نہیں۔ روایت کردہ حدیث کی وجہ سے اور امام محمدؒ سے روایت ہے مگر یہ کہ نسب مشہور ہو جیسے خاندان خلافت گویا امام محمدؒ نے کہا شان خلافت کو ظاہر کرنے اور فتنہ کو دور کرنے کے لئے اور بنو باہلہ علمۃ العرب کا کفو نہیں۔ اس لئے کہ وہ معروف بالخصاسۃ ہیں۔

تشریح..... مبسوط میں ہے کہ مرد کے حق میں کفاء معتبر ہوگی۔ نسب، حریت، مال، پیش اور حسب میں اور بعض نے تقویٰ، اسلام اب اور عقل کا بھی اضافہ کیا ہے۔ اور منہاج میں ہے کہ امام شافعیؒ کفاء کا اعتبار کرنے میں سلامت عیوب، نسب، حریت، عفت اور پیشہ میں، امام احمد دین اور مذہب کا بھی اضافہ کرتے ہیں (یعنی شرح ہدایہ)

مصنفؒ فرماتے ہیں کہ نسب میں کفاء معتبر ہے۔ کیونکہ نسب کے ساتھ بھی آپس میں ایک دوسرے پر فخر کرتے ہیں اور جو چیز ایسی ہو کہ اس کے ساتھ لوگ فخر کرتے ہیں اس میں کفاء کا اعتبار کیا گیا ہے۔ پس ایک قریشی دوسرے قریشی کا کفو ہوگا۔ اور قریش کے علاوہ ایک عرب دوسرے عرب کا کفو ہوگا۔ دلیل اس سلسلے میں فرمان رسول ﷺ ہے کہ قریش آپس میں ایک دوسرے کا کفو ہیں۔ ایک بطن دوسرے بطن کا اور عرب آپس میں ایک دوسرے کا کفو ہیں۔ ایک قبیلہ دوسرے قبیلہ کا۔ اور غیر عرب (اعاجم) آپس میں ایک دوسرے کا کفو ہیں ایک مرد دوسرے مرد کا اور قریش میں باہم ایک دوسرے پر فضیلت معتبر نہیں۔ بیان کردہ حدیث کی وجہ سے۔ لہذا ہر قریشی دوسرے قریشی کا کفو بن جائے گا۔ کیونکہ حدیث الائمة من قریش کی وجہ سے ہر قریشی میں خلافت کی صلاحیت والیت ہوتی ہے۔ البتہ قریش کے علاوہ دوسرے عرب قریش کا کفو نہیں بن سکتے۔ کیونکہ قریش کے علاوہ دوسرے عرب میں خلافت کی صلاحیت نہیں ہے۔ پس غیر قریش عرب قریش کے مساوی نہیں ہیں۔ لہذا کفو بھی نہیں بن سکتے ہیں۔ امام محمدؒ فرماتے ہیں کہ قریش میں باہم ایک دوسرے پر فضیلت نہیں ہے۔ ہاں مگر کوئی نسب مشہور ہو۔ جیسے خاندان خلافت پس اس مشہور خاندان میں تفاضل معتبر ہوگا۔ چنانچہ قریش میں سے خاندان خلافت کی لڑکی دوسرے قریش کی جو خاندان خلافت سے نہیں کفو نہیں ہے۔ حتیٰ کہ قریشیہ بالغہ جو خاندان خلافت سے ہے اس نے نکاح کر لیا کسی ایسے قریشی سے جو خاندان خلافت سے نہیں تو اولیاء کو حق اعتراض ہوگا۔

صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ امام محمدؒ کا نسب مشہور کا استثناء کرنا گویا ان کے پیش نظر خاندان خلافت کی تعظیم اور فتنہ کو دور کرنا ہے۔ آخر میں فرماتے ہیں کہ عرب میں ایک خاندان بنو بلہہ کا ہے وہ عامۃ العرب کا کفو نہیں ہوں گے۔ اس لئے کہ ان کے بارے میں مشہور ہے کہ وہ مردار کی ہڈیاں لے کر ان کو جوش دیتے ہیں اور ان کی چکنائی لینے ہیں۔ پس یہ خاندان انتہائی پست اور ادنیٰ ہے اس لئے ان کو عام عرب کا کفو بھی نہیں بنایا جاسکتا ہے۔

فوائد..... قریش وہ لوگ کہلائیں گے جو بنو امیہ بن کنانہ کی اولاد سے ہیں اور جو بنو امیہ بن کنانہ کی اولاد سے نہیں وہ غیر قریش ہیں۔ زیر ابن بکار نے بیان کیا کہ عرب کے چھ طبقات ہیں، شعب، قبیلہ، عمارہ، بطن، فخذ، فصیلہ، شعب سب سے اوپر ہے بہت سے قبیلوں کا جامع ہے اور قبیلہ جامع ہے

کتاب النکاح ۷۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 عمارہ کو اور عمارہ بطون کو اور بطن النخاڈ کو اور فحذ فصائل کو۔ پس مضر اور ربیعہ شعب ہیں اور کنانہ قبیلہ ہے اور قریش عمارہ اور قصی بطن اور ہاشم فحذ اور
 عباس فصیلہ ہے (یعنی شرح ہدایہ)

اعاجم میں کفو کی تفصیل

وَأَمَّا الْمَوَالِیَ فَمَنْ كَانَ لَهُ أَبَوَانِ فِي الْإِسْلَامِ فَصَاعِدًا فَهُوَ مِنَ الْأَكْفَاءِ يَعْنِي لِمَنْ لَهُ آبَاءُ فِيهِ وَمَنْ أَسْلَمَ
 بِنَفْسِهِ أَوَّلَهُ أَبٌ وَاحِدٌ فِي الْإِسْلَامِ لَا يَكُونُ كُفُوًا لِمَنْ لَهُ أَبَوَانِ فِي الْإِسْلَامِ لِأَنَّ تَمَامَ النَّسَبِ بِأَبٍ وَالْجَدِّ وَ
 أَبُو يُوسُفَ الْحَقُّ الْوَاحِدُ بِالْمُثْنِ كَمَا هُوَ مَذْهُبُهُ فِي التَّعْرِيفِ وَمَنْ أَسْلَمَ بِنَفْسِهِ لَا يَكُونُ كُفُوًا لِمَنْ لَهُ أَبٌ
 وَاحِدٌ فِي الْإِسْلَامِ لِأَنَّ التَّفَاخُرَ فِيمَا بَيْنَ الْمَوَالِیَ بِالْإِسْلَامِ وَالْكَفَاءَةُ فِي الْحُرِّيَةِ نَظِيرُهَا فِي الْإِسْلَامِ فِي
 جَمِيعٍ مَا ذَكَرْنَا لِأَنَّ الرِّقَّ أَثَرُ الْكُفْرِ وَفِيهِ مَعْنَى الدَّلَالِ فَيُعْتَبَرُ فِي حُكْمِ الْكَفَاءَةِ.

ترجمہ..... اور بہر حال اعاجم سو وہ شخص جس کے دو باپ (باپ دادا) اسلام میں ہیں یا زیادہ پس وہ اکفاء میں سے ہے اس شخص کا جس کے بہت
 سے آباء اسلام میں ہیں اور وہ شخص جو خود مسلمان ہو یا اس کا ایک باپ اسلام میں ہے تو وہ کفو نہیں ہوگا اس شخص کا جس کے دو باپ (باپ دادا) اسلام
 میں ہیں اس لئے کہ نسب کی تکمیل باپ اور دادا سے ہوتی ہے اور ابو یوسفؒ نے ایک کو دو کے ساتھ لاحق کیا جیسا کہ وہ ان کا مذہب ہے تعریف میں
 اور جو شخص خود مسلمان ہو وہ کفو نہیں ہوگا۔ اس شخص کا جس کا ایک باپ اسلام میں ہے۔ اس لئے کہ اعاجم میں تقاضا اسلام کے ساتھ ہوتا ہے۔ اور
 حریت میں کفواء نظیر ہے کفواء فی الاسلام کی مذکورہ تمام صورتوں میں اس لئے کہ مملوک ہونا کفر کا اثر ہے اور رقی میں ذلت کے معنی ہیں پس اعتبار کیا
 جائے گا کفواء کے حکم میں۔

تشریح..... اس عبارت میں اعاجم میں کفواء کی تفصیل بیان کی ہے چنانچہ فرماتے ہیں کہ جس کا باپ اور دادا دونوں مسلمان ہیں یہ شخص اس کا کفو
 بن جائے گا جس کا باپ دادا اور پردادا۔ اور اس سے اوپر کے حضرات بھی مسلمان تھے۔ اور جو شخص خود مسلمان ہے لیکن باپ مسلمان نہیں یا خود بھی
 مسلمان اور باپ بھی مسلمان لیکن دادا مسلمان نہیں تو یہ شخص اس کا کفو نہیں بن سکتا جس کا باپ اور دادا دونوں مسلمان ہیں کیونکہ نسب کی تکمیل باپ
 اور دادا دونوں کے ذکر سے ہوتی ہے۔ اور ابو یوسفؒ نے ایک کو قیاس کیا دو پر۔ اہل اختلاف تو تعریف میں ہے امام ابو یوسفؒ فرماتے ہیں کہ
 شہادت وغیرہ میں گواہ کی تعریف اس کے اور اس کے باپ کا نام ذکر کر کے پوری ہو جاتی ہے دادا کا نام ذکر کرنے کی ضرورت نہیں اور طرفین کے
 نزدیک تعریف میں باپ دادا دونوں کا ذکر ضروری ہے۔

اور جو شخص خود مسلمان ہے اس کا باپ مسلمان نہیں۔ یہ اس کا کفو نہیں ہو سکتا جس کا باپ بھی مسلمان ہے۔ اس لئے کہ عجمی لوگ اسلام کے
 ذریعہ بھی باہم تقاضا کرتے ہیں۔

اور حریت میں کفواء کا حکم ایسا ہے جیسا کہ اسلام میں۔ خلاصہ یہ ہے کہ اگر کوئی شخص خود بھی آزاد ہے اور اس کا باپ اور دادا بھی آزاد ہے تو یہ
 اس شخص کا کفو ہو جائے گا جس کے بہت سے آباء آزاد ہیں۔ مثلاً باپ بھی آزاد، دادا بھی اور پردادا بھی آزاد ہے، دوسری صورتوں کو اسی پر قیاس
 کر لیا جائے کفواء میں حریت کا اعتبار کرنے پر۔ دلیل یہ ہے کہ مملوک ہونا کفر کا اثر ہے گویا کہ کفر ہے۔ پس جس طرح کفر اور اسلام میں کفواء
 نہیں اسی طرح حریت اور رقی میں بھی کفواء نہیں ہوگی۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ رقی میں ذلت کے معنی ہیں اور حریت میں عزت کے معنی ہیں۔
 اس وجہ سے حکم کفواء میں ان کا بھی اعتبار کیا جائے گا۔

دین میں کفائۃ کا اعتبار ہے

قَالَ وَتُعْتَبَرُ أَيْضًا فِي الدِّينِ أَيْ الدِّيَانَةِ وَهَذَا قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ وَابْنِ يُونُسَ هُوَ الصَّحِيحُ لِأَنَّهُ مِنْ أَعْلَى الْمَفَاخِرِ وَالْمَرْأَةُ تُعَيَّرُ بِفَسْقِ الزَّوْجِ فَوْقَ مَا تُعَيَّرُ بَضْعَةٍ نَسَبِهِ وَقَالَ مُحَمَّدٌ لَا يُعْتَبَرُ لِأَنَّهُ مِنْ أُمُورِ الْآخِرَةِ فَلَا تَبْتَنِي أَحْكَامُ الدُّنْيَا عَلَيْهِ إِلَّا إِذَا كَانَ يُصْفَعُ وَيُسَخَّرُ مِنْهُ أَوْ يُخْرَجَ إِلَى الْأَسْوَاقِ سَكْرَانًا وَيَلْعَبُ بِهِ الصَّبِيَّانَ لِأَنَّهُ مُسْتَحْفَظٌ بِهِ

ترجمہ..... اور اعتبار کیا جاتا ہے کفائۃ کا دین میں یعنی دیانت میں اور یہ قول ہے ابو حنیفہؒ اور ابو یوسفؒ کا یہی صحیح ہے۔ اس لئے کہ دین اعلیٰ مفاخر میں سے ہے اور عورت کو شوہر کے فاسق ہونے پر اس سے زیادہ عار دلائی جاتی ہے جتنی کہ شوہر کے نسب کے گھٹیا ہونے پر دلائی جاتی ہے اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ دیانت معتبر نہیں۔ اس لئے کہ دیانت امور آخرت میں سے ہے۔ پس احکام دنیا اس پر مبنی نہیں ہونگے۔ مگر جب کہ شوہر کو طمانچہ مارا جائے اور اس کے ساتھ تسخیر کیا جائے یا بازار کی طرف نشے کی حالت میں نکالا جائے اور بچے اس کے ساتھ کھیل کریں۔ اس لئے کہ اس کی وجہ سے وہ حقیر و خوار ہوگا۔

تشریح..... مصنفؒ فرماتے ہیں کہ دین میں بھی کفائۃ معتبر ہے۔ صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ دین سے مراد دیانت ہے یعنی تقویٰ، صلاح، حسب اور مکارم اخلاق۔ کیونکہ دین بمعنی اسلام تو نکاح مسلمہ کے جواز کے لئے شرط ہے۔ اور ہمارا کلام اس میں ہے کہ نفاذ عقد کے بعد اولیاء کو حق اعتراض حاصل ہو۔ بہر حال دیانت میں کفائۃ کا اعتبار کرتا شیخینؒ کا مذہب ہے، دلیل یہ ہے کہ دیانت اور صلاح اعلیٰ مفاخر میں سے ہے۔ حق جل مجدہ فرماتے ہیں ان اکرمکم عند اللہ اتقاکم۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ لوگ عورت کو اس کے شوہر کے نسب کے گھٹیا ہونے پر جس قدر عار دلاتے ہیں اس سے کہیں زیادہ شوہر کے فاسق ہونے پر عار دلائیں گے۔

امام محمدؒ دیانت میں کفائۃ کا اعتبار نہیں کرتے ہیں کیونکہ دیانت امور آخرت میں سے ہے۔ لہذا احکام دنیا اس پر موقوف نہیں ہوں گے مگر کسی کا شوہر اگر اس درجہ فاسق و فاجر میں مبتلا ہے کہ جو چاہے اس کو طمانچہ لگا دے اور لوگ مذاق اڑاتے رہیں اور نشے کی حالت میں لوگ اس کو بازار میں نکالیں تاکہ بچے اس کے ساتھ کھیل کریں تو ایسا شخص کسی صالحہ عورت کا کفو نہیں ہو سکتا۔ کیونکہ یہ شخص انتہائی حقیر اور ذلیل ہے۔

مال میں کفائۃ معتبر ہے

قَالَ وَتُعْتَبَرُ فِي الْمَالِ وَهُوَ أَنْ يَكُونَ مَالِكًا لِلْمَهْرِ وَ النَّفَقَةِ وَ هَذَا هُوَ الْمُعْتَبَرُ فِي ظَاهِرِ الرَّوَايَةِ حَتَّى أَنْ مَنْ لَا يَمْلِكُهَا أَوْ لَا يَمْلِكُ أَحَدُهَا لَا يَكُونُ كُفُوًا لِأَنَّ الْمَهْرَ بَدَلُ الْبَضْعِ فَلَا بُدَّ مِنْ إِيْقَانِهِ وَ بِالنَّفَقَةِ قِيَامُ الْإِزْدَوَاجِ وَ دَوَامُهُ وَ الْمَرَادُ بِالْمَهْرِ قَدْرُ مَا تَعَارَفُوا تَعَجِيلُهُ لِأَنَّ مَا وَرَاءَهُ مُؤَجَّلٌ غَرَفًا وَ عَنْ أَبِي يُونُسَ أَنَّهُ أَعْتَبَرُ الْقُدْرَةَ عَلَى النَّفَقَةِ دُونَ الْمَهْرِ لِأَنَّهُ تَجَرَى الْمَسَاهَلَةُ فِي الْمَهْوَرِ وَ يُعَدُّ الْمَرْءُ قَادِرًا عَلَيْهِ بَيْسَارِ أَبِيهِ فَاَمَّا الْكِفَاءَةُ فِي الْغِنَى فَمُعْتَبَرَةٌ فِي قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ وَ مُحَمَّدٍ حَتَّى أَنْ الْفَائِقَةُ فِي الْبَيْسَارِ لَا يُكَافِيهَا الْقَادِرُ عَلَى الْمَهْرِ وَ النَّفَقَةِ لِأَنَّ النَّاسَ يَتَفَاخَرُونَ بِالْغِنَى وَ يَتَعَيَّرُونَ بِالْفَقْرِ وَ قَالَ أَبُو يُونُسَ لَا يُعْتَبَرُ لِأَنَّهُ لَا ثَبَاتَ لَهُ إِذَا الْمَالُ غَادٍ وَ رَائِحٌ

ترجمہ..... اور کفائۃ کا اعتبار کیا جاتا ہے مال میں اور وہ یہ ہے کہ زوج نفقہ اور مہر کا مالک ہو اور یہی معتبر ہے ظاہر الروایۃ میں حتیٰ کہ جو شخص دونوں کا

مالک نہیں یا ان دونوں میں سے ایک کا مالک نہیں ہے تو وہ کفو نہیں ہوگا اس لئے کہ مہر بدل بضع ہے پس ضروری ہے اس کا ادا کرنا اور نفقہ سے رشتہ زوجیت کا قیام اور دوام ہے اور مراد مہر سے اتنی مقدار ہے جس کی تعمیل متعارف ہے اس لئے کہ اس کے علاوہ مؤجل ہے عرفاً اور ابو یوسفؒ سے روایت ہے کہ قدرت علی النفقہ معتبر ہے قدرت علی المہر نہیں۔ اس لئے کہ مہروں میں مساہلت جاری ہے اور آدی کو قادر علی المہر شمار کیا جائے گا اس کے باپ کے مالدار ہونے سے۔ اور بہر حال کفایت فی الغنی سودہ معتبر ہے طرفین کے قول کی بناء پر اس لئے کہ جو عورت مالدار میں بڑھی ہوئی ہے اس کا وہ شخص کفو نہیں ہوگا جو مہر اور نفقہ پر قادر ہے اس لئے کہ لوگ غنی سے فخر کرتے ہیں اور عار محسوس کرتے ہیں تنگدستی سے۔ اور ابو یوسفؒ نے فرمایا کہ غنی میں کفایت معتبر نہیں اس لئے کہ مالدار میں جہاں نہیں، کیونکہ مال صبح آتا ہے اور شام کو چلا جاتا ہے۔

تشریح..... مال میں بھی کفایت معتبر ہے، مال سے مراد یہ ہے کہ شوہر نفقہ اور مہر ادا کر دینے پر قادر ہو حتیٰ کہ اگر شوہر دونوں کا مالک نہیں یا ان دونوں میں سے ایک کا مالک نہیں تو وہ کفو نہیں ہوگا اگرچہ عورت فقیر ہی ہو۔ مہر کا مالک ہونا تو اس لئے ضروری ہے کہ مہر بدل بضع ہے۔ لہذا اس کے ادا کر دینے سے قدرت کا ہونا ضروری ہوگا۔ اور نفقہ کا اس لئے کہ نفقہ سے زوجیت کا رشتہ قائم و دائم رہے گا۔ بعض حضرات فرماتے ہیں کہ اگر مرد ذی وجاہت ہے جیسے حاکم یا عالم تو وہ کفو ہوگا اگرچہ نفقہ کا مالک نہ ہو۔

عبارت میں مہر سے مراد مہر متجمل ہے مہر مؤجل نہیں۔ کیونکہ مہر متجمل کی مقدار کا مالک ہونا ضروری ہے۔ مقدار مؤجل کا نہیں۔ لیکن صاحب ہدایہؒ نے یہ نہیں بتلایا کہ نفقہ سے کیا مراد ہے سو اس بارے میں مختلف رائے ہیں۔ بعض کہتے ہیں کہ ایک ماہ کے نفقہ کا مالک ہونا ضروری ہے اور بعض کے نزدیک چھ ماہ کا نفقہ ہونا چاہئے اور بعض کہتے ہیں کہ ایک سال کے نفقہ پر قدرت ہونی چاہئے۔ لیکن صحیح بات یہ ہے کہ اگر کمائی کر کے عورت کو نفقہ پہنچا سکتا ہے تو یہ شخص کفو ہوگا۔ یہ بات واضح رہے کہ مرد کے لئے قدرت علی النفقہ اس وقت ضروری ہے جبکہ عورت جماع کے قابل ہو ورنہ قدرت علی النفقہ معتبر نہیں ہے۔ امام ابو یوسفؒ قدرت علی النفقہ کا اعتبار کرتے ہیں قدرت علی المہر کا نہیں۔ کیونکہ مہر کے سلسلہ میں لوگ نرمی برتتے ہیں اور انسان اپنے باپ کے مالدار ہونے سے مہر پر قادر شمار ہوتا ہے۔ اس لئے کہ باپ بالعموم اولاد کی جانب سے مہر کا تحمل کر لیتا ہے مگر نفقہ کا نہیں۔

اب رہی یہ بات کہ غنی یعنی صاحب نصاب ہونے میں کفایت معتبر ہے یا نہیں۔ سوطرفین کا مذہب یہ ہے کہ معتبر ہے۔ چنانچہ اگر عورت صاحب نصاب ہے تو وہ مرد جو صرف نفقہ اور مہر کی قدرت رکھتا ہے اس عورت کا کفو نہیں ہوگا۔ اس لئے کہ لوگ مالدار پر فخر کرتے ہیں اور تنگدستی پر عار محسوس کرتے ہیں۔ لیکن ابو یوسفؒ غنی میں کفایت کا اعتبار نہیں کرتے۔ کیونکہ مالدار ایسی چیز ہے جس کے لئے ٹھہراؤ نہیں، آنے جانے والی چیز ہے۔ مال صبح آتا ہے شام کو چلا جاتا ہے۔ لہذا ایسی ناپائیدار چیز کا اعتبار نہیں کیا جائے گا۔

پیشوں میں کفایت معتبر ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

وَتُعْتَبَرُ فِي الصَّنَائِعِ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ وَمُحَمَّدٍ وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ فِي ذَلِكَ رَوَاتَانِ وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ لَا يُعْتَبَرُ إِلَّا أَنْ يَفْحَشَ كَالْحَجَّامِ وَالْحَائِكِ وَالذَّبَّاعِ وَجَهَ الْأَعْيَابِ أَنَّ النَّاسَ يَتَفَخَّرُونَ بِشَرَفِ الْحَرَفِ وَيَتَعَبَّرُونَ بِدَنَائِيَّتِهَا وَجَهَ الْقَوْلِ الْآخِرِ أَنَّ الْحِرْفَةَ لَيْسَتْ بِلَازِمَةٍ وَيُمْكِنُ التَّحَوُّلُ عَنِ الْخَسِيسَةِ إِلَى النَّفِيسَةِ مِنْهَا.

ترجمہ..... اور کفایت معتبر ہے پیشوں میں اور یہ صاحبین کے نزدیک ہے اور ابو حنیفہؒ سے اس بارے میں دو روایتیں ہیں۔ اور ابو یوسفؒ سے روایت ہے کہ پیشہ میں کفایت معتبر نہیں۔ مگر یہ کہ پیشہ فاحش ہو جیسے پچھنا لگانے والا اور جولاہا اور چمڑے کو دباغت دینے والا۔ اور اعتبار کی وجہ یہ ہے کہ لوگ پیشہ کے اچھا ہونے سے فخر کرتے ہیں اور گھٹیا ہونے سے عار محسوس کرتے ہیں اور دوسرے قول کی وجہ یہ ہے کہ پیشہ لازم نہیں اور ادنیٰ پیشہ

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۷۳ کتاب النکاح
سے اعلیٰ پیشہ کی طرف منتقل ہونا ممکن ہے۔

تشریح..... پیشوں میں کفایت معتبر ہے یا نہیں۔ اس بارے میں صاحبین کا مذہب یہ ہے کہ معتبر ہے اور امام صاحب سے دو روایتیں ہیں۔ ایک کے مطابق معتبر نہیں دوسری میں اعتبار کیا گیا ہے۔ امام ابو یوسف سے بھی ایک روایت ہے کہ معتبر نہیں۔ ہاں البتہ اگر پیشہ انتہائی گھٹیا ہو۔ مثلاً حجام کا پیشہ یا جولاہا یا دباغت کا پیشہ تو اس صورت میں کفایت معتبر ہوگی۔ پیشوں میں کفایت کے معتبر ہونے کی وجہ یہ ہے کہ لوگ عمدہ پیشوں پر فخر کرتے ہیں اور گھٹیا پیشوں پر عار اور شرم محسوس کرتے ہیں دوسرے قول کی وجہ یہ ہے کہ پیشہ لازم نہیں۔ ادنیٰ سے اعلیٰ کی طرف منتقل ہونا ممکن ہے۔ پس جو چیز غیر لازم ہے اس کا اعتبار نہیں کیا جائے گا لیکن اس پر یہ اشکال ہو سکتا ہے کہ فسخ اور فخر بھی غیر لازم ہیں لہذا دیانت اور مالداری میں بھی کفایت معتبر نہ ہونی چاہئے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

عورت نے اپنا نکاح مہر مثل سے کم میں کیا تو اولیاء کو حق اعتراض ہے

قَالَ وَ إِذَا تَزَوَّجَتِ الْمَرْأَةُ وَ نَقَصَتْ عَنْ مَهْرٍ مِثْلِهَا فَلِلْأَوْلِيَاءِ الْإِغْتِرَاضُ عَلَيْهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ حَتَّى يُتِمَّ لَهَا مَهْرٌ مِثْلَهَا أَوْ يُفَارِقُهَا وَ قَالَا لَيْسَ لَهُمْ ذَلِكَ وَ هَذَا الْوَضْعُ إِنَّمَا يَصِحُّ عَلَى قَوْلِ مُحَمَّدٍ عَلَى إِبْتِغَارِ قَوْلِهِ الْمَرْجُوعُ إِلَيْهِ فِي النِّكَاحِ بِغَيْرِ الْوَلِيِّ وَ قَدْ صَحَّ ذَلِكَ وَ هَذِهِ شَهَادَةٌ صَادِقَةٌ عَلَيْهِ لَهَا أَنَّ مَا زَادَ عَلَى الْعَشْرَةِ حَقَّهَا وَ مَنْ أَسْقَطَ حَقَّهٖ لَا يُعْتَرَضُ عَلَيْهِ كَمَا بَعْدَ التَّسْمِيَةِ وَلَا بِنِ حَنِيفَةَ أَنَّ الْأَوْلِيَاءَ يُفْتَحِرُونَ بِغَلَاءِ الْمَهْوَرِ وَ يُعْتَبَرُونَ بِنَقْصَانِهَا فَاشْبَهَ الْكَفَّانَةَ بِخِلَافِ الْإِبْرَاءِ بَعْدَ التَّسْمِيَةِ لِأَنَّهُ لَا يُعْتَبَرُ بِهِ.

ترجمہ..... اور جب عورت نے نکاح کیا اور اپنے مہر مثل سے کم مہر مقرر کیا تو اولیاء کو عورت پر اعتراض کا حق ہے ابو حنیفہ کے نزدیک یہاں تک کہ شوہر اس کا مہر مثل پورا کرے یا اس کو جدا کر دے اور صاحبین نے فرمایا کہ ان کے لئے حق اعتراض نہیں۔ اور مسئلہ کی یہ وضع صحیح ہوگی امام محمد کے نزدیک نکاح بغیر ولی میں قول مرجوع الیہ کا اعتبار کرتے ہوئے۔ اور یہ رجوع صحیح ہے اور یہ شہادت صادقہ ہے رجوع پر۔ صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ جو کچھ دس درہم پر زیادہ ہے وہ عورت کا حق ہے اور جس شخص نے اپنا حق ساقط کر دیا اس پر کوئی اعتراض نہیں۔ جیسا کہ تسمیہ کے بعد، اور ابو حنیفہ کی دلیل یہ ہے کہ اولیاء مہروں کے گراں ہونے سے فخر کرتے ہیں اور کم ہونے سے عار محسوس کرتے ہیں پس مشابہ ہو گیا کفایت کے بخلاف تسمیہ کے بعد بری کر دینے کے۔ اس لئے کہ اس سے عار نہیں محسوس کرتے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ ایک بالغ عورت نے اپنا نکاح مہر مثل سے کم پر کیا تو امام صاحب کے نزدیک اولیاء کو حق اعتراض حاصل ہے شوہر مہر مثل مکمل کرے یا جدا کر دے ورنہ قاضی مرافعہ کے بعد تفریق کر دے گا صاحبین کے نزدیک اولیاء کو حق اعتراض نہیں۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ مسئلہ کی یہ وضع اس بات پر دلالت کرتی ہے کہ امام محمد نے نکاح بغیر ولی میں اپنے قول سے رجوع فرمایا تھا۔ امام محمد کا مذہب یہ تھا کہ نکاح بغیر ولی منعقد نہیں ہوتا پھر اس سے رجوع کر لیا تھا اور فرمانے لگے تھے کہ بغیر ولی کے نکاح منعقد ہو جائے گا اس وضع سے رجوع اس طرح معلوم ہوا کہ صاحبین (جن میں امام محمد بھی ہیں) نے فرمایا کہ اولیاء کو اعتراض کا حق نہیں، اس کا مطلب یہ ہوا کہ نکاح منعقد ہو گیا۔ اور متن میں جو صورت بیان کی گئی ہے وہ یہ ہے کہ ولی کے بغیر عورت نے نکاح کیا ہے پس مسئلہ کی یہ وضع امام محمد کے رجوع پر سچی گواہی ہے۔

بہر حال اصل مسئلہ میں..... صاحبین کی دلیل..... یہ ہے کہ دس درہم مہر تک تو شریعت کا حق ہے اور اس سے زائد عورت کا حق ہے پس عورت نے مہر مثل میں کمی کر کے اپنا حق ساقط کیا ہے اور جو شخص اپنا حق ساقط کر دے اس پر کوئی اعتراض نہیں ہے جیسا کہ مہر مقرر ہونے کے بعد عورت کل کو یا بعض کو ساقط کر دے تو اس پر کوئی اعتراض نہیں ہے اسی طرح یہاں بھی کوئی اعتراض نہ ہونا چاہئے۔

کتاب النکاح ۷۴ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ اولیاء اپنی خاندانی عورتوں کے گرام مہروں پر فخر کرتے ہیں اور کم مہروں پر عار محسوس کرتے ہیں۔ پس مہر میں کمی کا
 ہونا کفو نہ ہونے کے مشابہ ہو گیا اور کفو نہ ہونے کی صورت میں اولیاء کو حق اعتراض ہے لہذا مہر کی کمی کی صورت میں بھی حق اعتراض ہوگا۔ اور رہا
 تسمیہ کے بعد بری کر دینا تو اس سے اولیاء عار محسوس نہیں کرتے کیونکہ یہ تو بہہ ہے اس سے اولیاء کی ناک اوچی ہوگی نہ کہ نیچی۔

باپ نے صغیرہ بیٹی کا نکاح مہر مثل سے کم میں کیا یا چھوٹے بیٹے کا نکاح مہر مثل سے زیادہ
 میں کیا تو نکاح درست ہے

وَإِذَا زَوَّجَ الْآبُ ابْنَتَهُ الصَّغِيرَةَ وَنَقَصَ مِنْ مَهْرِهَا أَوْ ابْنَهُ الصَّغِيرَ وَزَادَ فِي مَهْرِ امْرَأَتِهِ جَازَ ذَلِكَ عَلَيْهِمَا
 وَلَا يَجُوزُ ذَلِكَ لِغَيْرِ الْآبِ وَالْجَدِّ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ لَا يَجُوزُ الْحَطُّ وَالزِّيَادَةُ إِلَّا بِمَا يَتَغَابَنُ النَّاسُ
 فِيهِ وَمَعْنَى هَذَا الْكَلَامِ أَنَّهُ لَا يَجُوزُ الْعَقْدُ عِنْدَهُمَا لِأَنَّ الْوِلَايَةَ مُقَيَّدَةٌ بِشَرْطِ النَّظَرِ فَعِنْدَ قَوَاتِهِ يَبْطُلُ الْعَقْدُ وَ
 هَذَا لِأَنَّ الْحَطَّ عَنْ مَهْرِ الْمِثْلِ لَيْسَ مِنَ النَّظَرِ فِي شَيْءٍ كَمَا فِي الْبَيْعِ وَلِهَذَا لَمْ يَمْلِكْ ذَلِكَ غَيْرَهُمَا وَلَا بَنِي
 حَنِيفَةَ أَنَّ الْحُكْمَ يُدَارُ عَلَى دَلِيلِ النَّظَرِ وَهُوَ قُرْبُ الْقَرَابَةِ وَفِي النِّكَاحِ مَقَاصِدُ تَرَبُّوْا عَلَى الْمَهْرِ أَمَّا الْمَالِيَّةُ
 هِيَ الْمَقْصُودَةُ فِي التَّصَرُّفِ الْمَالِيِّ وَالِدَلِيلُ عَدَمُهَا فِي حَقِّ غَيْرِهِمَا.

ترجمہ اور جب نکاح کیا باپ نے اپنی صغیرہ بیٹی کا اور اس کے مہر مثل میں کمی کی یا نکاح کیا اپنے صغیر بیٹے کا اور زیادہ کر دیا اس کی بیوی کے مہر
 مثل کو تو یہ کمی اور زیادتی دونوں پر جائز ہے اور نہیں جائز ہے غیر اب اور غیر جد کے لئے اور یہ ابو حنیفہؒ کے نزدیک ہے۔ اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ کمی کی اور
 زیادتی جائز نہیں مگر یہ کہ اس میں عام لوگ دھوکہ کھا جائیں۔ اور مراد اس کلام کی یہ ہے کہ صاحبینؒ کے نزدیک عقد ہی جائز نہیں اس لئے کہ ولایت
 مقید ہے شرط نظر کے ساتھ۔ پس نظر کے فوت ہونے کے وقت عقد باطل ہو جائے گا اور یہ اس لئے کہ مہر مثل سے کم کرنا کوئی شفقت نہیں جیسا کہ بیع
 میں اور اسی وجہ سے اس کا ان دونوں کے علاوہ مالک نہیں ہوگا، اور ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ حکم دائر کیا گیا ہے دلیل نظر پر اور وہ قرب قرابت ہے اور
 نکاح میں کچھ مقاصد مہر سے بڑھ کر ہیں۔ بہر حال تصرف مالی میں مالیت ہی مقصود ہے اور دلیل نظر کو معدوم پایا ہم نے ان دونوں کے علاوہ میں۔

تشریح صورت مسئلہ یہ ہے کہ باپ نے اپنی صغیرہ بیٹی کا نکاح کیا اور اس کا مہر، مہر مثل سے کم مقرر کیا یا باپ نے اپنے صغیر بیٹے کا نکاح کیا اور
 اس کی بیوی کا مہر، مہر مثل سے زائد مقرر کیا۔ اور یہ کمی اور زیادتی معمولی نہیں بلکہ غبن فاحش کے قبیل سے ہے تو امام صاحبؒ کے نزدیک صغیر اور صغیرہ
 دونوں پر یہ نکاح نافذ ہوگا۔ لیکن باپ دادا کے علاوہ نے اگر ایسا کیا تو نکاح درست نہیں ہوگا اور صاحبینؒ کے نزدیک اگر کمی اور زیادتی غبن فاحش کے
 طور پر ہے تو جائز نہیں اور غبن سیر کے طور پر ہے تو نکاح جائز ہے۔

صاحب ہدایہ و معنی هذا الكلام من صاحبينؒ کے قول لا يجوز کی مراد بیان فرما رہے ہیں۔ کیونکہ صاحبینؒ کے قول لا يجوز کا ایک
 مطلب تو یہ ہو سکتا ہے کہ اصل نکاح تو درست ہے لیکن کمی اور زیادتی درست نہیں۔ اس کو مہر مثل کی طرف لوٹا دیا جائے۔ صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں
 کہ صاحبینؒ کے قول کی مراد یہ ہے کہ ان کے نزدیک نکاح ہی جائز نہیں ہے۔

صاحبینؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ ولایت مقید ہے شفقت کی شرط کے ساتھ پس شفقت کے فوت ہونے سے ولایت ہی باقی نہیں رہے گی
 تو اب مطلب یہ ہوگا کہ باپ نے بغیر ولایت کے نکاح کیا ہے اور بغیر ولایت کے نکاح باطل ہوتا ہے لہذا یہ نکاح بھی باطل ہوگا اور رہی یہ بات کہ
 شفقت کیسے فوت ہوگئی۔ سو عرض ہے کہ صغیرہ کے مہر مثل میں غیر معمولی کمی کرنا یا صغیر کی بیوی کے مہر مثل میں غیر معمولی زیادتی کرنا کون سی شفقت

ہے اور یہ ایسا ہے جیسا کہ باپ نے صغیر یا صغیرہ کا مال فردخت کیا غبن فاحش کے ساتھ کم قیمت پر یا ان کے لئے کچھ خرید بہت زیادہ قیمت پر تو یہ بیع بالاتفاق جائز نہیں لہذا نکاح بھی جائز نہ ہونا چاہئے اور یہی وجہ ہے کہ باپ دادا کے علاوہ نے اگر ایسا نکاح کیا تو بالاتفاق جائز نہیں۔ لہذا باپ دادا کریں تب بھی جائز نہ ہونا چاہئے۔

امام صاحبؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ نظر اور شفقت امر باطن ہے اس پر حکم لگانا تو امر محال ہے۔ لہذا شفقت کی دلیل اور علامت پر حکم لگایا جائے گا۔ اور شفقت کی دلیل ہے قرب قربت تو ہم کہتے ہیں کہ باپ اور دادا میں دلیل شفقت موجود ہے لہذا اس پر جواز نکاح کا حکم لگادیا جائے گا اور باپ اور دادا کے علاوہ میں چونکہ دلیل نظر یعنی قرب قربت موجود نہیں۔ اس لئے ان کے کئے ہوئے نکاح پر جواز کا حکم نہیں لگایا جائے گا اور یہ کہنا کہ مہر مثل میں کمی کر دینا کوئی شفقت نہیں۔ اس کا جواب یہ ہے کہ نکاح میں مہر ہی مطلوب نہیں ہوتا بلکہ اس کے علاوہ اور بھی بہت سے مقاصد ہیں جو مہر سے بڑھ کر ہیں۔ پس یہاں اوقات داماد کے دوسرے کمالات پیش نظر ہوتے ہیں لہذا ان کمالات کی وجہ سے مہر کی کمی کو گوارا کر لیا جاتا ہے اور یہ عدم شفقت نہیں بلکہ عین شفقت ہے۔

اور صاحبینؒ کا نکاح کو عقد بیع پر قیاس کرنا..... قیاس مع الفارق ہے کیونکہ بیع میں مال ہی مقصود ہوتا ہے پس اس میں اگر غبن فاحش ہو گیا تو کوئی شفقت نہیں رہی اس کے برخلاف نکاح کہ اس میں صرف مال مطلوب نہیں ہوتا بلکہ اور دوسرے بھی مقاصد ہیں جو مال سے بڑھ کر ہیں۔ واللہ اعلم بالصواب۔

صغیرہ بیٹی کا نکاح غلام سے یا صغیرہ بیٹے کا نکاح باندی سے کر دیا تو نکاح درست ہے

وَمَنْ زَوَّجَ ابْنَتَهُ وَهِيَ صَغِيرَةٌ عَبْدًا وَزَوْجَ ابْنَتِهِ وَهُوَ صَغِيرٌ أَمَةً فَهُوَ جَائِزٌ قَالَ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ أَيْضًا لِأَنَّ الْإِعْرَاضَ عَنِ الْكَفَالَةِ لِمَصْلَحَةٍ تَفُوقُهَا وَعِنْدَهُمَا هُوَ ضَرَرٌ ظَاهِرٌ لِعَدَمِ الْكَفَاءَةِ فَلَا يَجُوزُ وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے اپنی صغیرہ بیٹی کا نکاح کیا غلام سے یا اپنے بیٹے کا حال یہ کہ وہ صغیرہ ہے باندی سے تو یہ نکاح جائز ہے امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک اس لئے کہ اعراض عن الکفاء کسی ایسی مصلحت کی وجہ سے ہے جو کفایت سے فائق ہے۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک یہ ضرر ظاہر ہے عدم کفایت کی وجہ سے پس جائز نہیں۔ اور اللہ زیادہ واقف ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ باپ نے اپنی صغیرہ بیٹی کا نکاح کیا غلام سے یا صغیرہ بیٹے کا نکاح کیا باندی سے۔ سو اس بارے میں اختلاف ہے۔ چنانچہ ابوحنیفہؒ کے نزدیک جائز ہے صاحبینؒ کے نزدیک ناجائز ہے۔ امام ابوحنیفہؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ باپ کا غیر کفو میں نکاح کرنا کسی ایسی مصلحت سے ہے جو کفایت سے انفع اور فائق ہے۔ پس بغیر کفو کے نکاح کرنے میں کوئی مصلحت نہیں۔ صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ غیر کفو میں نکاح کرنا ضرر ظاہر ہے۔ لہذا یہ نکاح ناجائز ہوگا۔

فَصْلٌ فِي الْوَكَالَةِ بِالنِّكَاحِ وَغَيْرِهَا

ترجمہ..... یہ فصل نکاح کی وکالت اور غیر وکالت کے حکم کے بیان میں ہے

چچا کے بیٹے نے ولی بن کر چچا کی لڑکی سے نکاح کیا، حکم

وَيَجُوزُ لِابْنِ الْعَمِّ أَنْ يُزَوِّجَ بِنْتَ عَمِّهِ مِنْ نَفْسِهِ وَقَالَ زُفَرٌ لَا يَجُوزُ وَإِذَا أَذِنَتِ الْمَرْأَةُ لِلرَّجُلِ أَنْ يُزَوِّجَهَا مِنْ نَفْسِهِ

فَعَقَّدَ بِحَضْرَةِ شَاهِدَيْنِ جَازٍ وَقَالَ زُفَرٌ وَالشَّافِعِيُّ لَا يَجُوزُ لَهُمَا أَنَّ الْوَاحِدَ لَا يَتَصَوَّرُ أَنْ يَكُونَ مَمْلُكًا وَمُتَمَلِّكًا كَمَا فِي الْبَيْعِ إِلَّا أَنَّ الشَّافِعِيَّ يَقُولُ فِي الْوَلِيِّ ضُرُورَةٌ لِأَنَّهُ لَا يَتَوَلَّاهُ سِوَاهُ وَلَا ضُرُورَةٌ فِي الْوَكِيلِ وَلَنَا أَنَّ الْوَكِيلَ فِي النِّكَاحِ مُعَبَّرٌ وَسَفِيرٌ وَالتَّمَانُعُ فِي الْحُقُوقِ دُونَ التَّعْيِيرِ وَلَا تُرْجَعُ الْحُقُوقُ إِلَيْهِ بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ مُبَاشِرٌ حَتَّى رَجَعَتِ الْحُقُوقُ إِلَيْهِ وَإِذَا تَوَلَّى طَرَفَهُ فَقَوْلُهُ زَوْجَتٌ يَتَضَمَّنُ الشُّطْرَيْنِ وَلَا يَخْتِاجُ إِلَى الْقَبُولِ .

ترجمہ..... اور جائز ہے بچا کے بیٹے کے لئے یہ کہ نکاح کرے اپنے بچا کی بیٹی سے اپنا اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ جائز نہیں۔ اور جب اجازت دی عورت نے کسی مرد کو یہ کہ نکاح کرنے اس سے اپنا، پس عقد کیا دو گواہوں کی موجودگی میں تو جائز ہے۔ امام زفرؒ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ جائز نہیں ہے۔ امام زفرؒ اور امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ ایک آدمی مملک اور متملک نہیں ہو سکتا، جیسا کہ عقد بیع میں مگر یہ کہ امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ ولی میں ضرورت ہے، اس لئے کہ اس کے سوا کوئی ولی نہیں اور وکیل میں کوئی ضرورت نہیں۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ وکیل نکاح میں مجبر اور سفیر محض ہے اور منافات حقوق میں ہے نہ کہ تعبیر میں اور حقوق نکاح وکیل کی طرف نہیں لوٹتے، بخلاف بیع کے، اس لئے کہ وکیل عاقد ہے یہاں تک کہ حقوق بیع وکیل کی طرف لوٹیں گے اور جب نکاح کی دونوں طرفوں کا ولی ہے تو اس کا قول ”زوجت“ متضمن ہوگا دونوں جڑوں کو اور نہیں محتاج ہوگا قبول کا۔

تشریح..... یہ فصل نکاح کی وکالت اور غیر وکالت کے حکم میں ہے۔ غیر وکالت سے مراد نکاح فضولی اور نکاح ولی ہے، کیونکہ اس فصل میں احکام وکیل کے علاوہ فضولی اور ولی کے احکام بھی مذکور ہے اور وکالت تو درحقیقت ولایت ہی کی فرع ہے، کیونکہ جس طرح ولی کا تصرف نافذ ہوتا ہے مولیٰ علیہ پر اسی طرح وکیل کا تصرف نافذ ہوگا سو کل پر صورت مسئلہ یہ ہے کہ بچا کے بیٹے نے ولی بن کر اپنا نکاح اپنے بچا کی بیٹی سے کیا، حال یہ ہے کہ وہ لڑکی صغیرہ ہے اور اس کے علاوہ کوئی دوسرا ولی نہیں ہے، مثلاً اس نے کہا کہ گواہ رہو کہ میں نے اپنا نکاح کیا فلاں لڑکی سے جو فلاں بن فلاں کی بیٹی ہے۔ ہمارے نزدیک جائز ہے اور امام شافعیؒ بھی جواز کے قائل ہیں۔ لیکن امام زفرؒ ناجائز کہتے ہیں۔ دوسری صورت یہ ہے کہ ایک عورت نے کسی مرد کو وکیل کیا کہ میرا نکاح اپنے ساتھ کرلو، وکیل نے دو گواہوں کی موجودگی میں عقد نکاح کر لیا تو یہ صورت ہمارے نزدیک جائز ہے، امام زفرؒ اور امام شافعیؒ کے نزدیک ناجائز ہے۔

امام زفرؒ اور امام شافعیؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ ایک آدمی ایک چیز کا ایک زمانہ میں مملک اور متملک نہیں بن سکتا ہے، یعنی مالک بنانے والا اور ملک حاصل کرنے والا ہو یہ نہیں ہو سکتا جیسا کہ بیع میں نہیں ہو سکتا ہے۔ اور یہاں یہی خرابی ہے، کیونکہ بچا کا بیٹا اپنی طرف سے مالک بننے والا ہے اور لڑکی کی طرف سے ولی بن کر مالک بنانے والا ہے، لہذا مملک اور متملک دونوں ہوا اور یہ ناجائز ہے، اس لئے یہ عقد بھی ناجائز ہوگا۔ اسی طرح دوسرے مسئلہ میں مرد چونکہ نکاح ہے تو مالک بننے والا ہوا، اور چونکہ عورت کی طرف سے وکیل ہے اس لئے مالک بنانے والا بھی ہوا، لیکن امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ ولی میں چونکہ ضرورت ہے، کیونکہ اس کے علاوہ کوئی دوسرا ولی نہیں، اس لئے پہلی صورت کو جائز قرار دیدیا اور وکیل میں کوئی ضرورت نہیں کیونکہ اس کے علاوہ دوسرے کو وکیل بنایا جاسکتا تھا اس لئے یہ صورت ناجائز ہے۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ نکاح میں وکیل محض تعبیر کرنے والا اور سفیر ہے ذمہ دار نہیں اور منافات حقوق میں ہے نہ کہ تعبیر میں، حقوق میں منافات یہ ہے کہ ایک ہی شخص مطالب اور مطالب دونوں ہو، مملک اور متملک دونوں ہو، مختصم اور مختصم دونوں ہو، لیکن تعبیر میں منافات نہیں کہ مالک بنانے کے الفاظ کہتا ہے عورت کی طرف سے اور مالک بننے کے الفاظ کہتا ہے اپنی طرف سے، اس کے برخلاف بیع ہے، کیونکہ بیع میں وکیل عاقد ہوتا ہے، چنانچہ حقوق بیع وکیل ہی کی طرف لوٹتے ہیں سو کل کی طرف نہیں، اور جب یہ ثابت ہو گیا کہ ایک آدمی طرفین کا متولی ہو سکتا ہے تو مرد کا قول زوجت ایجاب قبول دونوں کو شامل ہوگا، قبول کے لئے علیحدہ کلام کرنے کی ضرورت نہیں، اس لئے کہ جب ایک شخص دو کے قائم مقام ہو سکتا ہے تو اس کی ایک عبارت بھی دوسرے عبارتوں کے قائم مقام ہوگی۔

غلام اور باندی کا اپنے آقا کی اجازت کے بغیر نکاح موقوف ہے، اس طرح مرد کا عورت کی رضا کے بغیر اور

عورت کا مرد کی رضا کے بغیر نکاح کرنے کا حکم

قَالَ وَتَزْوِجُ الْعَبْدِ وَالْأَمَةِ بِغَيْرِ إِذْنِ مَوْلَاهُمَا مَوْقُوفٌ ، فَإِنْ أَجَازَ الْمَوْلَى جَازَ وَإِنْ رَدَّهُ بَطَلَ وَكَذَلِكَ لَوُزَّجَ رَجُلٌ امْرَأَةً بِغَيْرِ رِضَاهَا أَوْ رَجُلًا بِغَيْرِ رِضَاهِ وَهَذَا عِنْدَنَا فَإِنْ كُلُّ عَقْدٍ صَدَرَ مِنَ الْفُضُولَى وَلَهُ مُجِيزٌ اِنْعَقَدَ مَوْقُوفًا عَلَى الْإِجَازَةِ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ تَصَرُّفَاتُ الْفُضُولَى كُلُّهَا بَاطِلَةٌ لِأَنَّ الْعَقْدَ وَضَعَ لِحُكْمِهِ وَالْفُضُولَى لَا يَقْدِرُ عَلَى اثْبَاتِ الْحُكْمِ فَتُلْغَوُ وَلَنَا أَنَّ رُكْنَ التَّصَرُّفِ صَدَرَ مِنْ أَهْلِهِ مُضَافًا إِلَى مَحَلِّهِ وَلَا ضَرَرَ فِي اِنْعِقَادِهِ فَيَنْعَقِدُ مَوْقُوفًا حَتَّى إِذَا رَأَى الْمَصْلِحَةَ فِيهِ يَنْقُذَهُ وَقَدْ يَتَرَاخَى حُكْمُ الْعَقْدِ عَنِ الْعَقْدِ .

ترجمہ..... غلام اور باندی کا بغیر مولیٰ کی اجازت کے نکاح کرنا موقوف ہے اگر مولیٰ نے جائز قرار دیا تو جائز ہوگا۔ اور اگر رد کر دیا تو باطل ہوگا اور ایسے ہی اگر کسی مرد نے کسی عورت کا نکاح کیا بغیر اس کی اجازت کے یا کسی مرد نے کسی دوسرے مرد کا نکاح کیا بغیر اس کی رضا مندی کے تو جائز ہے اور یہ جواز ہمارے نزدیک ہے اس لئے کہ ہر وہ عقد جو صادر ہو فضولی سے اور حال یہ کہ اس کے لئے مجیز ہے تو منعقد ہوگا اجازت پر موقوف ہو کر اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ فضولی کے تصرفات باطل ہیں۔ تمام کے تمام اس لئے کہ عقد وضع کیا گیا ہے حکم عقد کے لئے اور فضولی اثبات حکم پر قادر نہیں۔ لہذا لغو ہوگا اور ہماری دلیل یہ ہے کہ رکن تصرف صادر ہوا ہے اس کے اہل سے منسوب ہے اس کے محل کی طرف اور کوئی ضرر نہیں عقد کے منعقد ہونے میں پس موقوف ہو کر منعقد ہوگا یہاں تک کہ اگر اس میں مصلحت دیکھے تو نافذ کر دے اور کبھی حکم عقد، عقد سے مؤخر بھی ہوتا ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ غلام اور باندی کا بغیر اپنے مولیٰ کی اجازت کے نکاح کرنا موقوف ہے اگر مولیٰ نے اجازت دیدی تو نافذ ہوگا اور اگر اجازت نہیں دی تو باطل ہو جائے گا دوسری صورت یہ کہ کسی مرد نے دوسرے کا نکاح بغیر اس کی اجازت کے کر دیا یا کسی عورت کا بغیر اس کی اجازت کے کر دیا تو ہمارے نزدیک جائز ہے۔ اور نکاح کا نفاذ اجازت پر موقوف رہے گا۔ ہمارے نزدیک ضابطہ یہ ہے کہ ہر وہ عقد جو فضولی سے صادر ہوا اور مجلس میں کوئی ایجاب و قبول کرنے والا موجود ہے خواہ وہ قبول کرنے والا دوسرا فضولی ہو یا وکیل یا اصیل ہو تو یہ نکاح اجازت پر موقوف ہو کر منعقد ہوگا۔ امام شافعیؒ کا مذہب یہ ہے کہ فضولی کے تمام تصرفات باطل ہیں۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ عقد وضع کیا گیا ہے حکم عقد کو ثابت کرنے کے لئے اور فضولی اثبات حکم پر قادر نہیں۔ لہذا اس کا کلام لغو ہوگا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ رکن تصرف یعنی ایجاب و قبول اس کے اہل سے صادر ہوا یعنی عاقل بالغ سے اور منسوب ہے محل عقد کی طرف یعنی ایسی عورت کی طرف جو محرمات میں سے نہیں ہے اور اس عقد کو منعقد کرنے میں کوئی نقصان بھی نہیں۔ کیونکہ یہ عقد موقوفاً منعقد ہوگا اگر مناسب سمجھے نافذ کر دے ورنہ رد کر دے۔ امام شافعیؒ کی دلیل کہ فضولی اثبات حکم پر قادر نہیں۔ اس کا جواب یہ ہے کہ یہاں حکم معدوم نہیں بلکہ اجازت تک کے لئے مؤخر ہو گیا اور حکم عقد، عقد سے مؤخر ہو سکتا ہے جیسا کہ بیچ بشرط الخیار میں اس لئے کہ اس بیچ کا رد اور نفاذ سقوط خیار تک کے لئے مؤخر ہو گیا۔ واللہ اعلم۔

کسی عورت کے ساتھ نکاح کرنے پر کسی کو گواہ بنایا، اس عورت نے اجازت دے دی تو نکاح

باطل ہے اسی طرح کسی کو کہا کہ تم گواہ رہو میں نے فلاں عورت کو فلاں مرد سے بیاہ دیا، کا حکم

وَمَنْ قَالَ اِشْهَدُوا اَنِّي قَدْ تَزَوَّجْتُ فَلَانَةً فَلَمَّعَهَا الْخَبَرُ فَاجَازَتْ فَهِيَ بَاطِلٌ وَاِنْ قَالَ اٰخَرُ اِشْهَدُوا اَنِّي زَوَّجْتُهَا

کتاب النکاح ۷۸ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 مِنْهُ فَلَبَّغَهَا الْحَبْرُ فَاجَارَتْ جَارَ وَ كَذَلِكَ اِنْ كَانَتْ الْمَرْأَةُ هِيَ الَّتِي قَالَتْ جَمِيعَ ذَلِكَ وَ هَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ
 وَ مُحَمَّدٍ وَ قَالَ أَبُو يُوسُفَ اِذَا زَوَّجْتَ نَفْسَهَا غَائِبًا فَلَبَّغَهُ فَاجَارَتْ جَارَ وَ حَاصِلُ هَذَا اَنَّ الْوَاحِدَ لَا يَصْلُحُ
 فَضُولًا مِنَ الْجَانِبَيْنِ اَوْ فَضُولًا مِنْ جَانِبٍ وَ اَصِيلًا مِنْ جَانِبٍ عِنْدَ هُمَا خِلَافًا لَهُ.

ترجمہ..... اور جس نے کہا کہ گواہ رہو تم میں نے فلاں عورت سے نکاح کر لیا۔ پھر اس عورت کو خبر پہنچی۔ پس اگر جائز قرار دیدیا تو باطل ہے۔ اور اگر (اسی مجلس میں) دوسرے نے کہا کہ تم گواہ رہو کہ میں نے اس عورت کو اس فلاں مرد سے بیاہ دیا۔ پھر اس عورت کو خبر پہنچی اور اجازت دیدی تو نکاح جائز ہوگا اور ویسے ہی اگر یہ سب عورت نے کہا اور یہ سب امام ابو حنیفہ اور امام محمد کے نزدیک ہے اور ابو یوسف نے کہا کہ جب عورت نے اپنا نکاح مرد غائب سے کیا پھر اس مرد غائب کو خبر ملی۔ اور نکاح جائز کر دیا تو جائز ہے اور حاصل اس کا یہ ہے کہ ایک آدمی جانتین سے فضولی بننے کی یا ایک جانب سے فضولی اور ایک جانب سے اصیل بننے کی صلاحیت نہیں رکھتا ہے طرفین کے نزدیک ابو یوسف کا اس میں اختلاف ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص نے دو آدمیوں کو گواہ بنا کر کہا کہ میں نے فلاں عورت سے نکاح کر لیا لیکن اس مجلس میں عورت کی جانب سے کسی نے قبول نہیں کیا اس کے بعد عورت کو اس نکاح کی خبر ملی عورت نے اجازت دیدی تو طرفین کے نزدیک یہ نکاح باطل ہے۔ اور ابو یوسف کے نزدیک جائز ہے اور اگر اسی مجلس ایجاب میں دوسرے نے کہہ دیا کہ تم گواہ رہو میں نے اس عورت کو اس مرد کے نکاح میں دیدیا یا یوں کہا کہ میں نے اس عورت کی طرف سے قبول کیا پھر اس عورت کو نکاح کی اطلاع ملی اور اس نے اس نکاح کو جائز قرار دیدیا تو یہ نکاح جائز ہوگا۔

ان دونوں مسئلوں میں فرق یہ ہے کہ پہلے مسئلہ میں مجیز نہیں لہذا نکاح باطل ہوگا اور موقوف نہیں ہوگا۔ اور دوسرے مسئلہ میں مجیز موجود ہے لہذا موقوف رہے گا، کیونکہ نکاح فضولی کے موقوفاً منعقد ہونے کی شرط یہ ہے کہ مجلس عقد میں مجیز موجود ہو اور یہی حکم اس وقت ہے جبکہ یہ سارا کلام عورت نے کیا یعنی عورت نے کہا کہ تم گواہ رہو کہ میں نے اپنے آپ کو فلاں ابن فلاں ابن فلاں کے نکاح میں دیدیا۔ پس اگر مجلس میں مرد کی جانب سے کسی نے قبول نہ کیا اور مرد کو خبر پہنچی اس نے اجازت دیدی تو طرفین کے نزدیک باطل اور ابو یوسف کے نزدیک جائز ہے اور اگر کسی نے مجلس ایجاب میں مرد غائب کی جانب سے قبول کر لیا پھر خبر ملنے پر مرد نے اجازت دیدی تو نکاح جائز ہوگا۔

حاصل کلام..... یہ ہے کہ ایک آدمی ایک جانب سے اصیل اور دوسری جانب سے فضولی یا دونوں جانب سے فضولی یا ایک جانب سے فضولی اور دوسری جانب سے ولی یا ایک جانب سے فضولی اور دوسری جانب سے وکیل بننے کی صلاحیت رکھتا ہے یا نہیں۔ ابو یوسف کے نزدیک صلاحیت رکھتا ہے چنانچہ ان کے نزدیک نکاح منعقد ہو جائے گا البتہ اجازت پر موقوف رہے گا اور طرفین کے نزدیک صلاحیت نہیں رکھتا لہذا نکاح منعقد ہی نہیں ہوگا۔ ہمارے علماء کا اس پر اتفاق ہے کہ ایک آدمی ایک جانب سے وکیل اور دوسری جانب سے اصیل یا ایک جانب سے ولی اور دوسری جانب سے وکیل یا دونوں جانب سے ولی اور دوسری جانب سے وکیل بن سکتا ہے اور رہا یہ کہ ایک آدمی کا دونوں جانب سے اصیل بننا سبویہ امر محال ہے۔

عقد نکاح دو فضولیوں یا ایک فضولی اور ایک اصیل کے درمیان بالا جماع جائز ہے

وَلَوْ جَرَى الْعَقْدُ بَيْنَ الْفُضُولَيْنِ أَوْ بَيْنَ الْفُضُولِيِّ وَالْأَصِيلِيِّ جَازَ بِالْإِجْمَاعِ هُوَ يَقُولُ لَوْ كَانَ مَأْمُورًا مِنَ الْجَانِبَيْنِ يَنْفَعُ فَإِذَا كَانَ فَضُولًا يَتَوَقَّفُ وَ صَارَ كَالْخُلْعِ وَالطَّلَاقِ وَالْإِعْتِاقِ عَلَى مَالٍ وَلَهُمَا أَنَّ الْمَوْجُودَ شَطْرَ الْعَقْدِ لِأَنَّهُ شَطْرُ حَالَةِ الْحَضَرَةِ فَكَذَا عِنْدَ الْغَيْبَةِ وَ شَطْرَ الْعَقْدِ لَا يَتَوَقَّفُ عَلَى مَا وَرَاءَ الْمَجْلِسِ كَمَا فِي الْبَيْعِ بِخِلَافِ الْمَأْمُورِ مِنَ الْجَانِبَيْنِ لِأَنَّهُ يَنْتَقِلُ كَلَامُهُ إِلَى الْعَاقِلَيْنِ وَمَا جَرَى بَيْنَ الْفُضُولَيْنِ عَقْدٌ تَامٌ وَ

ترجمہ..... اور اگر عقد جاری ہو اور فضولیوں کے درمیان یا ایک فضولی اور ایک امیل کے درمیان تو بالاتفاق جائز ہے، ابو یوسف فرماتے ہیں کہ اگر یہ شخص مامور من الجانین (وکیل) ہوتا تو نافذ کیا جاتا۔ پس فضولی ہے تو موقوف رہے گا اور ایسا ہو گیا جیسا کہ خلع طلاق اور اعتاق علی مال۔ اور طرفین کی دلیل یہ ہے کہ موجودہ عقد ہے اس لئے کہ وہ جز ہے موجودگی کی حالت میں۔ پس ایسا ہی عدم موجودگی میں اور جزو عقد ماوراء مجلس پر موقوف نہیں رہتا جیسا کہ بیع میں بخلاف مامور من الجانین کے۔ اس لئے کہ اس کا کلام منتقل ہوگا عاقدین کی طرف اور جو فضولیوں کے درمیان جاری ہو وہ عقد تام ہے اور ایسے ہی خلع اور اس کی دونوں نظیریں۔ اس لئے کہ یہ تصرف یمنین ہے مرد کی جانب سے یہاں تک کہ لازم ہوگا اور حالف کے ساتھ پورا ہو جائے گا۔

تشریح..... ماقبل میں بیان کیا گیا تھا کہ طرفین کے نزدیک ایک آدمی جانین سے فضولی نہیں بن سکتا ہے۔ البتہ ابو یوسف کے نزدیک ایک آدمی جانین سے فضولی بننے کی صلاحیت رکھتا ہے۔ اس جگہ بیان کیا کہ اگر عقد نکاح دو فضولیوں یا ایک فضولی اور ایک امیل کے درمیان جاری ہو تو بالاتفاق جائز ہے۔ مسئلہ سابق میں ابو یوسف کی دلیل یہ ہے کہ اگر یہ شخص دونوں جانب سے وکیل ہوتا تو نکاح نافذ ہو جاتا۔ پس اگر فضولی ہے تو نکاح موقوف رہے گا۔ لہذا ایک ہی شخص دونوں جانب سے فضولی ہو سکتا ہے اور یہ خلع طلاق اور اعتاق کے مانند ہو گیا۔ مثلاً شوہر نے کہا کہ میں نے اپنی بیوی سے ہزار روپیہ پر خلع کیا اور بیوی موجود نہیں پھر اس کو خبر ملی بیوی نے قبول کر لیا تو یہ بالاتفاق جائز ہے۔ پس جس طرح یہاں حیثہ واحدہ سے عقد خلع درست ہو گیا اسی طرح فضولی واحدہ کے کلام سے بھی عقد نکاح درست ہونا چاہئے۔ اسی طرح اگر شوہر نے کہا کہ میں نے اتنی مقدار پر طلاق دی یا مولیٰ نے کہا کہ میں نے اتنی مقدار پر آزاد کیا۔ پھر بیوی اور غلام کو خبر پگچی اور جس مجلس میں خبر ملی اسی میں قبول کر لیا تو بالاتفاق جائز ہے۔ پس اسی طرح عقد نکاح میں ہونا چاہئے کہ اجازت پر موقوف رہے۔ حاصل یہ کہ فضولی من الجانین کو خلع طلاق اور اعتاق پر قیاس کیا ہے اور جامع ان میں سے ہر ایک کا ایجاب و قبول کا محتاج ہوتا ہے۔

طرفین کی دلیل..... یہ ہے کہ عقد نکاح تام ہوتا ہے ایجاب اور قبول سے اور متن کے مسئلہ میں اس شخص کا قول کہ گواہ رہو میں نے فلاں عورت سے نکاح کیا ہے۔ یہ قول عقد کا ایک جزء ہے یعنی ایجاب اور وجہ یہ ہے کہ اگر زوجین مجلس میں موجود ہوتے تب بھی یہ کلام عقد نکاح کا ایک ہی جزء ہوتا یعنی ایجاب لہذا عدم موجودگی میں بھی یہ کلام جزو عقد ہوگا۔ یعنی ایجاب اور جزو عقد ماوراء مجلس پر موقوف نہیں ہوتا۔ جیسا کہ عقد بیع میں اگر کسی نے کہا کہ میں نے فلاں کے ہاتھ اپنا غلام بیچا اور مشتری کی جانب سے کسی نے قبول نہیں کیا تو یہ عقد بیع باطل ہوگا۔ کیونکہ مجلس میں صرف عقد بیع کا ایک جزء یعنی ایجاب پایا گیا۔ اور جزو عقد ماوراء مجلس پر موقوف نہیں ہوتا۔ اسی طرح عقد نکاح میں بھی جزو عقد ماوراء مجلس پر موقوف نہیں ہوگا۔ بخلاف مامور من الجانین کے۔ اس لئے کہ وکیل جو جانین سے مامور ہے اس کا کلام منتقل ہو جاتا ہے۔ عاقدین کی طرف تو گویا ایک کی جانب سے ایجاب ہوا۔ اور دوسرے کی جانب سے قبول ہوا۔ پس وکیل کا کلام ایسا ہو گیا جیسا کہ دو کا کلام اور جب دونوں عاقدین کا کلام یعنی ایجاب و قبول پایا گیا تو عقد تام ہوگا۔ اس کے برخلاف عقد بیع کہ اس میں ایک آدمی جانین کا وکیل نہیں ہو سکتا ہے۔ اس کی تفصیل ماقبل میں گذر چکی اور وہ عقد جو فضولیین کے درمیان پایا گیا عقد تام ہے اس لئے کہ ایجاب و قبول دونوں پائے گئے۔ ایسے ہی خلع طلاق علی مال اور اعتاق علی مال بھی عقد تام ہیں۔ حاصل یہ کہ جب زوج نے کہا میں نے اپنی فلاں بیوی سے خلع کیا ایک ہزار روپیہ موجود نہیں تو یہ خلع صحیح ہوگا۔ لیکن اس لئے نہیں کہ یہ شوہر اپنی جانب سے امیل اور عورت کی جانب سے فضولی ہے۔ بلکہ اس لئے کہ خلع شوہر کی جانب سے یمنین ہے چنانچہ اب اگر بیوی کے قبول کرنے سے پہلے رجوع کرنا چاہے تو رجوع نہیں کر سکتا اور یمنین حالف کے ساتھ مکمل ہو جاتی ہے۔ لہذا شوہر کو عورت کی جانب سے فضولی بنانے کی کوئی ضرورت نہیں۔ خلاصہ یہ کہ خلع، طلاق اور اعتاق میں ایجاب و قبول کا عقد نہیں بلکہ شرط ہے کہ وہ شوہر اور مولیٰ کے قول پر پوری ہو جاتی ہے۔ لہذا عقد نکاح کو

کتاب النکاح ۸۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
ان تینوں پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے اور یہ درست نہیں۔ ہاں البدنہ خلع عورت کی جانب سے معاوضہ ہے۔ چنانچہ اگر عورت نے کہا کہ میں نے خلع کیا اپنا فلاں مرد سے ایک ہزار کے بدلہ میں اور شوہر غائب ہے پھر اس کو خبر پہنچی اس نے جائز قرار دیا تو صحیح نہیں ہوگا اس لئے کہ خلع عورت کی جانب سے معاوضہ ہے۔ لہذا ماوراء مجلس پر موقوف نہیں رہے گا۔ یہی تقریر طلاق علی مال اور اعتاق علی مال میں کر لی جائے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

ایک آدمی نے دوسرے کو ایک عورت سے نکاح کرانے کا حکم دیا اس نے ایک عقد میں دو

عورتوں سے نکاح کرادیا، کوئی نکاح بھی لازم نہیں ہوگا

وَمَنْ أَمَرَ رَجُلًا أَنْ يُزَوِّجَهُ امْرَأَةً فَرَزَّ وَجْهَهُ انْتَيْنِ فِي عَقْدَةٍ لَمْ تَلْزَمُهُ وَاحِدَةً مِنْهُمَا لِأَنَّهُ لَا وَجْهَ إِلَى تَنْفِيذِهِمَا لِلْمُخَالَفَةِ وَلَا إِلَى التَّنْفِيذِ فِي أَحَدَهُمَا غَيْرَ عَيْنٍ لِلْجِهَالَةِ وَلَا إِلَى التَّعْيِينِ لِعَدَمِ الْأَوْلِيَّةِ فَتَعَيَّنَ التَّفْرِيقُ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے کسی مرد کو حکم دیا کہ نکاح کر دے اس کا کسی عورت سے۔ پس نکاح کیا اس کا دو عورتوں سے ایک عقد میں تو نہیں لازم ہوگا۔ اس کو ان دونوں میں سے کسی کا نکاح۔ اس لئے کہ کوئی وجہ نہیں ان دونوں کے نکاح کو نافذ کرنے کی مخالفت کی وجہ سے اور نہ کوئی وجہ ہے ان دونوں میں سے ایک غیر متعین میں نافذ کرنے کی جہالت کی وجہ سے اور نہ کوئی وجہ ہے متعین کرنے کی عدم اولویت کی وجہ سے۔ پس تفریق متعین ہوگی۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک آدمی نے کسی کو وکیل بنایا کہ میرا ایک عورت سے نکاح کر دے وکیل نے عقد واحد میں دو عورتوں سے نکاح کر دیا ان دونوں میں سے کسی کا نکاح لازم نہیں ہوگا۔ کیونکہ تین صورتیں ہیں ایک یہ کہ دونوں میں عقد کو نافذ کر دیا جائے، دوم یہ کہ ایک غیر متعین میں نافذ کر دیا جائے، سوم یہ کہ ایک کو متعین کر کے نافذ کر دیا جائے، لیکن یہ تینوں صورتیں ممکن نہیں۔ اول تو اس لئے کہ دونوں کے نکاح کو نافذ کرنے میں مؤکل کی مخالفت ہے۔ دوم اس لئے ممکن نہیں کہ غیر متعین میں نافذ کرنے کی صورت میں جہالت ہے اور مجہولہ میں نکاح مطلق ہوگا شرط بیان پر اور ملک نکاح کو مطلق کرنا جائز ہی نہیں۔ سوم اس لئے ممکن نہیں کہ ایک کو متعین کرنے میں ترجیح بلا مرجح لازم آئے گی۔ جب تینوں صورتیں ممکن نہیں تو تفریق متعین ہے۔

امیر نے کسی شخص کو حکم دیا کہ کسی عورت سے نکاح کرادے اس نے کسی کی باندی سے نکاح

کرادیا تو نکاح جائز ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

وَمَنْ أَمَرَ امِيرًا بِأَنْ يُزَوِّجَهُ امْرَأَةً فَرَزَّ وَجْهَهُ أَمَةً لِغَيْرِهِ جَارَ عِنْدَ أَبِي حَبِيفَةَ رُجُوعًا إِلَى إِطْلَاقِ اللَّفْظِ وَاعْدَمِ التَّهْمَةَ وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ وَمُحَمَّدٌ لَا يَجُوزُ إِلَّا أَنْ يُزَوِّجَهُ كَفْوًا لِأَنَّ الْمُطْلَقَ يَنْصَرِفُ إِلَى الْمُتَعَارِفِ وَهُوَ التَّزْوُجُ بِالْأَكْفَاءِ فَلَمَّا أَلْعَرَفَ مُشْتَرَكًا أَوْ هُوَ عَرَفَ عَمَلِيًّا فَلَا يَصْلُحُ مُقَيَّدًا وَذَكَرَ فِي الْوَكَاةِ أَنَّ اعْتِبَارَ الْكَفَاةِ فِي هَذَا اسْتِحْسَانٌ عِنْدَهُمَا لِأَنَّ كُلَّ أَحَدٍ لَا يَعْجِزُ عَنِ التَّزْوُجِ بِمُطْلَقِ الزَّوْجِ فَكَانَتْ الْإِسْتِعَانَةُ فِي التَّزْوُجِ بِالْكَفْوِ وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ..... وہ شخص کہ حکم دیا اس کو امیر نے بایں طور کہ اس کا نکاح کر دے کسی عورت سے پس امیر کا نکاح کیا اپنے غیر کی باندی کے ساتھ تو ابو حنیفہ کے نزدیک جائز ہے اطلاق لفظ کی طرف رجوع کرتے ہوئے اور عدم تہمت کی وجہ سے، اور امام ابو یوسفؒ اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ جائز نہیں۔ مگر یہ کہ نکاح کرے اس کا نفو میں۔ اس لئے کہ مطلق لفظ ہے متعارف کی طرف اور وہ کفو میں نکاح کرنا ہے ہم جواب دیں گے کہ عرف مشترک ہے یا وہ

عرف عملی ہے۔ پس نہیں صلاحیت رکھتا یہ عرف مقید بننے کی۔ اور کتاب الوکالت میں ذکر کیا کہ کفایت کا اعتبار اس میں استحسان ہے صاحبین کے نزدیک اس لئے کہ کوئی شخص بھی متعلق عورت کے ساتھ نکاح کرنے سے عاجز نہیں۔ پس تزوج بالکفو میں مدد طلب کرنا (مراد) ہوگا۔ واللہ اعلم۔

تفسیر صحیح حاکم نے کسی کو وکیل بنایا کہ کسی عورت کے ساتھ میرا نکاح کرے اس نے اپنے غیر کی باندی سے نکاح کر دیا۔ امام صاحب کے نزدیک یہ نکاح جائز ہے اس کو رد نہیں کیا جائے گا۔ دلیل یہ ہے کہ توکیل بالانکاح میں لفظ امراۃ مطلق ہے جو آزاد اور باندی دونوں کو شامل ہے۔ اور کوئی تہمت بھی نہیں۔ اس لئے کہ باندی وکیل کی نہیں لہذا وکیل متہم بھی نہیں ہوگا۔ صاحبین فرماتے ہیں کہ جائز نہیں الا یہ کہ کفو میں نکاح کرے۔ دلیل یہ کہ توکیل مطلق ہے اور مطلق لوفا ہے متعارف کی طرف۔ اور متعارف کفو میں نکاح کرنا ہے نہ کہ غیر کفو میں۔ ہماری طرف سے جواب یہ ہے کہ عرف مشترک ہے یعنی اشراف جس طرح آزاد عورتوں سے نکاح کرتے ہیں اسی طرح باندیوں سے بھی کرتے ہیں اور اگر مان بھی لیا جائے کہ آزاد عورت سے نکاح کرنا عرف ہے تو یہ عرف عملی ہے۔ یعنی لوگوں کا معمول یہ ہے کہ آزاد عورتوں سے نکاح کرتے ہیں اور اطلاق لفظ عرف لفظی ہے۔ پس عرف لفظی کے لئے عرف عملی مقید اور شخص نہیں ہو سکتا۔ کیونکہ تعقید اطلاق کا مقابل ہے اور تقابل کے لئے اتحاد محل شرط ہے۔ اور اتحاد محل پایا نہیں گیا اس لئے کہ عرف لفظی اور عرف عملی میں کوئی اتحاد نہیں ہے۔

امام محمد نے مبسوط کی کتاب الوکالت میں ذکر کیا کہ صاحبین کے نزدیک اس صورت میں کفایت کا اعتبار استحسان ہے اور وجہ استحسان یہ ہے کہ مطلق عورت کے ساتھ نکاح پر ہر شخص قادر ہے حاکم بھی غیر حاکم بھی لہذا معلوم ہوا کہ حاکم نے کفو میں نکاح پر مدد طلب کی ہے۔ اور جب ایسا ہے تو غیر کفو میں نکاح کرنا توکیل کے خلاف ہوگا۔ اس لئے درست نہیں ہوگا۔

بَابُ الْمَهْرِ

ترجمہ یہ باب مہر کے بیان میں ہے

مہر مقرر کئے بغیر بھی نکاح درست ہے، اسی طرح یہ شرط لگائی کہ مہر نہیں ہوگا تو بھی نکاح درست ہے

قَالَ وَ يَصِحُّ النِّكَاحُ وَإِنْ لَمْ يُسَمَّ فِيهِ مَهْرٌ لِأَنَّ النِّكَاحَ عَقْدٌ انْضِمَامٌ وَازْدِوَاجٌ لُغَةً فَيَتِمُّ بِالزَّوْجَيْنِ ثُمَّ الْمَهْرُ وَاجِبٌ شَرْعًا إِبَانَةً لِشَرَفِ الْمَحَلِّ فَلَا يُحْتَاجُ إِلَى ذِكْرِهِ لِصِحَّةِ النِّكَاحِ وَكَذَا إِذَا تَزَوَّجَهَا بِشَرْطٍ أَنْ لَا مَهْرَ لَهَا لِمَا بَيَّنَّا وَفِيهِ خِلَافٌ مَالِكٍ وَ أَقَلُّ الْمَهْرِ عَشْرَةُ دَرَاهِمٍ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ مَا يَجُوزُ أَنْ يَكُونَ ثَمَنًا فِي الْبَيْعِ يَجُوزُ أَنْ يَكُونَ مَهْرًا لَهَا لِأَنَّهُ حَقُّهَا فَيَكُونُ التَّقْدِيرُ إِلَيْهَا وَلَنَا قَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ وَلَا مَهْرٌ أَقَلُّ مِنْ عَشْرَةٍ وَلِأَنَّهُ حَقُّ الشَّرْعِ وَجُوبًا أَظْهَرَ لِشَرَفِ الْمَحَلِّ فَيَقْدَرُ بِمَالِهِ خَطَرٌ وَهُوَ الْعَشْرَةُ اسْتِثْنَاءً لَا يَنْصَابُ السَّرَقَةُ.

ترجمہ اور صحیح ہے نکاح اگرچہ اس میں مہر ذکر نہیں کیا ہے۔ اس لئے کہ نکاح لغت میں عقد انضمام اور ازدواج ہے۔ پس زوجین کے ساتھ پورا ہو جائے گا۔ پھر مہر شرعاً واجب ہے شرافت محل کو ظاہر کرنے کے لئے۔ پس مہر کے ذکر کی احتیاج نہیں صحت نکاح کے لئے اور ایسا ہی جب نکاح کیا عورت سے اس شرط کے ساتھ کہ اس کے لئے مہر نہیں۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی اور اس میں امام مالک کا اختلاف ہے۔ اور مہر کی کم از کم مقدار دس درہم ہے۔ اور امام شافعی نے فرمایا کہ وہ چیز جس کو بیع میں ثمن بنانا جائز ہے اس کو عورت کے لئے مہر بنانا جائز ہے۔ اس لئے کہ مہر عورت کا حق ہے پس اس کو مقدار کرنا بھی عورت ہی کا حق ہوگا۔ اور ہماری دلیل حضور ﷺ کا فرمان ہے کہ دس درہم سے کم مہر نہیں ہے اور اس لئے کہ مہر شریعت کا حق ہے شرافت محل کو ظاہر کرنے کے لئے پس اندازہ لگایا جائے گا اس مقدار کے ساتھ جس کی کوئی عظمت ہو اور وہ دس ہے قیاس

کرتے ہوئے نصاب سرقہ پر۔

تشریح..... جب مصنف ہدایہ ارکان نکاح اور شرائط نکاح کے بیان سے فارغ ہو گئے تو نکاح کے حکم کو بیان کرنا چاہتے ہیں اور حکم نکاح وجوب مہر ہے۔ بعض کہتے ہیں کہ مہر مال ہے اور بعض نے کہا کہ مہر صدق ہے اور صدق نام ہے اس مال کا جو عقد نکاح میں ذکر کیا جائے۔ کا کسی نے فرمایا کہ مہر کے سات نام ہیں

(۱) صَدَاق (۲) نِحْلَةٌ قرآن میں دونوں نام مذکور ہیں۔ ﴿وَاتُوا النِّسَاءَ صَدُقَاتِهِنَّ نِحْلَةً﴾

(۳) اَنْجَزَ یہ بھی قرآن میں ہے ﴿وَاتُوا هُنَّ اَنْجُورَهُنَّ﴾

(۴) فَرِيضَةٌ یہ نام بھی کلام پاک میں موجود ہے۔ ﴿وَقَدْ فَرَضْتُمْ لِهِنَّ فَرِيضَةً﴾

(۵) مَهْرُ اس نام کا ذکر حدیث میں ہے ﴿فَإِنْ لَمْسَهَا فَلَهَا الْمَهْرُ بِمَا اسْتَحَلَّ﴾

(۶) عَلِيْقَةٌ حضور ﷺ نے فرمایا ﴿ادُوا الْعَلَائِقَ قِيلَ يَا رَسُولَ اللَّهِ مَا الْعَلَائِقُ قَالَ مَا تَرْضَى الْاَهْلُونَ﴾۔

حدیث میں علایق سے مراد مہر ہے۔

(۷) الْعَقْرُ۔ حضور ﷺ نے فرمایا ﴿عَقْرُ نِسَائِهِا﴾۔ یہاں عقر سے مراد مہر ہے۔

ان سات ناموں میں چار قرآن میں اور تین احادیث میں مذکور ہیں۔

صاحب قدوریؒ فرماتے ہیں کہ نکاح صحیح ہوتا ہے اگرچہ اس میں مہر مذکور نہ ہو۔ دلیل یہ ہے کہ نکاح عقد انضمام اور عقد ازدواج کو کہتے ہیں۔ اور یہ معنی پورے ہو جاتے ہیں زوجین سے۔ لہذا صحت نکاح کے لئے مہر کا ذکر ضروری نہیں۔ دوسری دلیل یہ کہ قرآن میں ہے ﴿فَانْكِحُوا مَا طَابَ لَكُمْ..... الْآیۃ۔ اب اگر ہم نے ذکر مہر کی شرط لگادی تو نفص پر زیادتی کرنا لازم آئے گا جو درست نہیں۔ لیکن سوال یہ ہے کہ جب مہر شرعاً واجب ہے تو بغیر مہر کے نکاح کیسے درست ہوگا۔ جواب یہ ہے کہ وجوب مہر صحت نکاح کے لئے شرط نہیں بلکہ مہر واجب ہوا ہے شرافت محل یعنی بضع کی عظمت اور شرافت کو ظاہر کرنے کے لئے۔ لہذا صحت نکاح کے لئے مہر کے ذکر کی کوئی ضرورت نہیں ہے۔ اگر کوئی اشکال کرے کہ اس پر کیا دلیل ہے کہ صحت نکاح کے لئے مہر کے ذکر کی ضرورت نہیں۔ جواب: قرآن اس پر شاہد ہے فرمایا گیا:

لَا جُنَاحَ عَلَيْكُمْ اِنْ طَلَقْتُمُ النِّسَاءَ مَا لَمْ تَمْسُوهُنَّ اَوْ تَفْرِضُوا لِهِنَّ فَرِيضَةً وَّمَتَّعُوهُنَّ عَلَى الْمَوْسَعِ قَدْرَهُ وَّ عَلَى الْمَقْتَرِ قَدْرَهُ.

ترجمہ..... کچھ گناہ نہیں تم پر اگر طلاق دو تم عورتوں کو اس وقت کہ ہاتھ بھی نہ لگایا ہو اور نہ مقرر کیا ہو ان کے لئے کچھ مہر اور ان کو خرچ دو مقدار والے پر اس کے موافق ہے اور تنگی والے پر اس کے موافق۔

اس آیت میں بغیر تسمیہ مہر کے صحت طلاق کا حکم لگایا گیا ہے اور طلاق ہوتی ہے نکاح صحیح میں پس معلوم ہو گیا کہ ترک ذکر مہر صحت نکاح کے لئے مانع نہیں ہے۔ فرماتے ہیں کہ اسی طرح نکاح اس وقت بھی درست ہوگا جبکہ مہر کے نہ ہونے کی شرط لگادی اسی سابقہ دلیل کی وجہ سے۔ لیکن امام مالکؒ کا اختلاف ہے۔ وہ فرماتے ہیں کہ نفی مہر کی شرط سے نکاح درست نہیں ہوگا۔ اور دلیل یہ دیتے ہیں کہ نکاح عقد معاوضہ ہے۔ پس جس طرح بیع میں اگر ثمن کے نہ ہونے کی شرط لگادی تو بیع باطل ہوگی۔ اسی طرح عدم مہر کی شرط کے ساتھ نکاح بھی درست نہیں ہوگا۔ لیکن ہم جواب دیں گے کہ اس پر سب کا اجماع ہے کہ اگر مہر کا ذکر ترک کر دیا جائے صراحۃً نفی نہ کی جائے تو نکاح درست ہے۔ لہذا اسی طرح اگر مہر کی نفی کر دی جائے تب بھی درست ہونا چاہئے۔ کیونکہ ترک ذکر اور نفی ذکر میں حکم مختلف نہیں ہوتا۔ مثلاً بیع میں ثمن کی نفی کی جائے۔ یا ثمن کا ذکر ترک کر دیا جائے

دونوں صورتوں میں عقد بیع باطل ہوگا۔

مہر کی اکثر مقدار کی کوئی تحدید نہیں۔ البتہ اقل مقدار مہر میں اختلاف ہے۔ احنافؒ کے نزدیک دس درہم ہے۔ امام مالکؒ نے فرمایا کہ اقل مقدار مہر ربع دینار یا تین درہم ہیں۔ ابن شبرمہؒ نے کہا کہ کم از کم پانچ درہم ہیں۔ اور ابراہیم نخعیؒ فرماتے ہیں کہ اقل مقدار مہر چالیس درہم ہے اور سعید ابن جبیرؒ کے نزدیک کم از کم پچاس درہم ہونے چاہئیں۔ حضرت امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ جس کو عقد بیع میں ثمن بنایا جاسکتا ہے اس کو عقد نکاح میں مہر بھی بنا سکتے ہیں۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ مہر عورت کا حق ہے چنانچہ وصول کرنے اور ساقط کرنے میں عورت خود مختار ہے معلوم ہوا کہ مہر عورت ہی کا حق ہے۔ لہذا اس کی مقدار معین کرنے کا حق بھی عورت ہی کو ہوگا۔

ہماری دلیل حدیث رسول اللہ ﷺ ہے۔ دس درہم سے کم مہر ہی نہیں ہے۔ دوسری عقلی دلیل یہ ہے کہ مہر شریعت کا حق ہے۔ بضع کی شرافت کو ظاہر کرنے کے لئے۔ لہذا اتنی مقدار معین کی جائے جس سے شرافت محل اور شرافت بضع ظاہر ہو سکے۔ ہم نے دیکھا کہ نصاب سرقہ دس درہم ہے تو گویا دس درہم چوری کرنے پر ہاتھ کاٹ دیا جاتا ہے۔ پس معلوم ہوا کہ انسان کے ایک عضو یعنی ہاتھ کی کم از کم قیمت دس درہم ہے۔ چنانچہ اسی پر قیاس کر کے نکاح میں بھی ملک بضع کی قیمت کم از کم دس درہم مقرر کی گئی ہے۔

دس درہم سے کم مہر مقرر کیا تو دس درہم مہر ہوں گے

وَلَوْ سَمِيْ اَقْلَ مِنْ عَشْرَةِ فَلَهَا الْعَشْرَةُ عِنْدَنَا وَقَالَ زُفَرٌ مَهْرُ الْمِثْلِ لِأَنَّ تَسْمِيَةَ مَا لَا يَصْلُحُ مَهْرًا كَعَدَمِهَا وَلَنَا أَنَّ فُسَادَ هَذِهِ التَّسْمِيَةِ لِحَقِّ الشَّرْعِ وَقَدْ صَارَ مَقْضِيًّا بِالْعَشْرَةِ فَأَمَّا مَا يَرْجِعُ إِلَى حَقِّهَا فَقَدْ رَضِيَ بِالْعَشْرَةِ لِرِضَاهَا بِمَا دُونِهَا وَلَا مُعْتَبَرٌ بِعَدَمِ التَّسْمِيَةِ لِأَنَّهَا قَدْ تَرْضَى بِالتَّمْلِيكِ مِنْ غَيْرِ عَوْضٍ تَكْرُمًا وَلَا تَرْضَى فِيهِ بِالْعَوْضِ الْيَسِيرِ.

ترجمہ..... اور اگر ذکر کیا دس درہم سے کم تو عورت کے لئے دس درہم ہوں گے ہمارے نزدیک اور فرمایا امام زفرؒ نے کہ مہر مثل ہے۔ اس لئے کہ اس چیز کا تسمیہ جو مہر بننے کی صلاحیت نہیں رکھتا ایسا ہی ہے جیسا کہ عدم تسمیہ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ اس تسمیہ کا فساد حق شرع کی وجہ سے ہے اور وہ پورا ہو گیا دس سے۔ بہر حال وہ جو لوٹے گا عورت کے حق کی طرف تو عورت راضی ہوگئی دس پر اس کے دس سے کم پر راضی ہونے کی وجہ سے۔ اور عدم تسمیہ معتبر نہیں اس لئے کہ کبھی راضی ہو جاتی ہے بغیر عوض مالک بنانے پر مگر ما اور نہیں راضی ہوتی اس میں تھوڑے عوض پر۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ انعقاد نکاح کے وقت دس درہم سے کم مہر ذکر کیا گیا تو اس صورت میں ہمارے نزدیک عورت کے لئے دس درہم ہوں گے۔ اور امام زفرؒ کے نزدیک مہر مثل واجب ہوگا۔ امام زفرؒ کی دلیل قیاس ہے۔ حاصل قیاس یہ ہے کہ ایسی چیز کو مہر بنانا جو مہر بننے کی صلاحیت نہ رکھتی ہو۔ وہ عدم تسمیہ کے مانند ہے اور عدم تسمیہ کی صورت میں مہر مثل واجب ہوتا ہے لہذا اس صورت میں بھی مہر مثل واجب ہوگا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ دس درہم سے کم کے تسمیہ کا فساد حق شرع کی وجہ سے ہے اور حق شرع پورا ہو جاتا ہے دس درہم سے۔ لہذا دس درہم پورے کر دیے جائیں۔ زیادہ کی ضرورت نہیں۔ اب رہی یہ بات کہ دس درہم پر عورت بھی راضی ہے یا نہیں تو ہم کہتے ہیں کہ جب وہ بھلی مانس دس سے کم پر راضی ہوگئی تو دس درہم پر بدرجہ اولیٰ راضی ہوگی۔ حاصل یہ کہ مہر میں شارع اور زوجہ دونوں کا حق ہے۔ لہذا ان دونوں کی رعایت ضروری ہوگی۔ اور دس درہم میں دونوں کی رعایت ہو جاتی ہے۔ کیونکہ شارع کا تو حق ہی دس درہم تک ہے۔ اور زائد میں اگرچہ عورت کا حق ہے لیکن وہ دس سے کم پر راضی ہونے کی وجہ سے دس سے زائد میں اپنا حق ساقط کر چکی۔ جس کا اس کو پورا پورا اختیار ہے۔

امام زفرؒ کے قیاس کا جواب یہ ہے کہ دس سے کم کے تسمیہ کو عدم تسمیہ پر قیاس کرنا صحیح نہیں ہے۔ اس لئے کہ انسان کبھی اپنے پورے حق کو ساقط کر دینے پر راضی ہو جاتا ہے مگر ناماً اور تفصلاً تناسل جمیل کو طلب کرنے کے لئے اور شئی قلیل پر راضی نہیں ہوتا۔ اسی طرح یہاں ہے کہ عورت بلا عوض تملیک پر راضی ہو سکتی ہے اپنے محترم اور تفضل کو ظاہر کرنے کے لئے لیکن ترفعاً عوض قلیل اور معمولی چیز پر راضی نہیں ہو سکتی ہے پس اس سے یہ لازم نہیں آتا کہ اگر عورت بالکل مہرنہ لینے پر راضی ہو جائے تو وہ دس سے کم پر بھی راضی ہو جائے گی لہذا یہ قیاس غلط ہے۔ واللہ اعلم بالصواب

قبل الدخول طلاق میں پانچ درہم واجب ہوں گے جب کہ مہر مقرر نہ کیا گیا ہو

وَلَوْ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدَّخُولِ بِهَا تَجِبُ خُمُسَةٌ عِنْدَ عِلْمَانِنَا الثَّلَاثَةِ وَعِنْدَهُ تَجِبُ الْمُتَعَةُ كَمَا إِذَا لَمْ يُسَمَّ شَيْئًا

ترجمہ..... اور اگر طلاق دی اس عورت کے ساتھ دخول سے پہلے تو پانچ درہم واجب ہوں گے۔ ہمارے علماء ثلاثہ کے نزدیک اور امام زفرؒ کے نزدیک متعہ واجب ہوگا جیسا کہ جب کچھ ذکر نہیں کیا تھا۔

تشریح..... مذکورہ بالا مسئلہ میں اگر طلاق قبل الدخول واقع ہوگئی تو ہمارے نزدیک پانچ درہم واجب ہوں گے۔ اور امام زفرؒ کے نزدیک عورت کے لئے متعہ واجب ہوگا۔ چونکہ امام زفرؒ کے نزدیک اس صورت میں مہر مثل واجب تھا۔ اور مہر مثل کی صورت میں اگر طلاق قبل الدخول واقع ہو جائے تو متعہ واجب ہوتا ہے۔ لہذا یہاں بھی متعہ واجب ہوگا۔ اور ہمارے نزدیک دس درہم مسمیٰ تھے۔ لہذا طلاق قبل الدخول کی صورت میں نصف مسمیٰ واجب ہوگا اور وہ پانچ درہم ہیں۔

دس درہم یا زیادہ مقرر کئے گئے تو مقررہ مہر لازم ہوگا

وَمَنْ سَمَّى مَهْرًا عَشْرَةَ فَمَا زَادَ فَعَلَيْهِ الْمُسَمَّى إِنْ دَخَلَ بِهَا أَوْ مَاتَ عَنْهَا لِأَنَّهُ بِالدَّخُولِ يَتَحَقَّقُ تَسْلِيمُ الْمُبْدَلِ وَبِهِ يَتَأَكَّدُ الْبَدَلُ وَبِالْمَوْتِ يَنْتَهِي النِّكَاحُ نَهَائِيَّتَهُ وَالشَّيْءُ بِإِنْتِهَائِهِ يَتَقَرَّرُ وَيَتَأَكَّدُ فَيَتَقَرَّرُ بِجَمِيعِ مَوَاجِبِهِ وَإِنْ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدَّخُولِ وَالْخُلُوةِ فَلَهَا نِصْفُ الْمُسَمَّى لِقَوْلِهِ تَعَالَى وَإِنْ طَلَّقْتُمُوهُنَّ مِنْ قَبْلِ أَنْ تَمْسُوهُنَّ الْآيَةُ وَالْأَقِيسَةُ مُتَعَارِضَةٌ فِيهِ تَفْوِيتُ الزَّوْجِ الْمَلِكِ عَلَى نَفْسِهِ بِاخْتِيَارِهِ وَفِيهِ عَوْدُ الْمَعْقُودِ عَلَيْهِ إِلَيْهَا سَالِمًا فَكَانَ الْمَرْجِعُ فِيهِ النَّصُّ وَشَرَطُ أَنْ يَكُونَ قَبْلَ الْخُلُوةِ لِأَنَّهَا كَالدَّخُولِ عِنْدَنَا عَلَى مَا نَبَيْنُهُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى.

ترجمہ..... اور وہ شخص کہ مقرر کیا مہر دس درہم یا زیادہ تو شوہر پر مسمیٰ ہے۔ اگر اس نے بیوی کے ساتھ دخول کیا یا مریا اس سے (اس کو چھوڑ کر) اس لئے کہ دخول کی وجہ سے مبدل کو سپرد کرنا تحقق ہوگا اور اسی نصح کی سپردگی سے بدل مؤکد ہوتا ہے۔ اور موت سے نکاح اپنی انتہا کو پہنچ جاتا ہے اور شئی اپنی انتہا سے مقرر اور مؤکد ہو جاتی ہے پس نکاح مقرر ہوگا اپنے تمام احکام کے ساتھ۔ اور اگر طلاق دی اس کو دخول اور خلوت سے پہلے تو اس عورت کے لئے نصف مسمیٰ ہے باری تعالیٰ کے قول وان طلقتموهن..... الآیہ کی وجہ سے یعنی اگر طلاق دیدی تم نے ان عورتوں کو چھونے سے پہلے اور مقرر کیا ان کے لئے مہر تو مقرر کئے ہوئے کا نصف ہوگا۔ اور قیاس متعارض ہیں۔ پس طلاق قبل الدخول اور قبل الخلوٰت میں زوج کا اپنے اختیار سے اپنے حق میں ملک کو فوت کر دینا ہے اور اسی طلاق قبل الدخول و الخلوٰت میں معقود علیہ کا عورت کی طرف صحیح سالم لوٹ آتا ہے۔ پس مدار اس میں نص ہوگی۔ اور قدوری نے شرط لگائی ہے کہ طلاق قبل الخلوٰت ہو۔ اس لئے کہ خلوت دخول کے مانند ہے۔ ہمارے نزدیک اسی تفصیل پر جس کو ہم انشاء اللہ بیان کریں گے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ شوہر نے بیوی کا مہر مقرر کر دیا دس درہم یا زیادہ۔ پھر اس کے بعد دخول پایا گیا۔ یا احد الزوجین کا انتقال ہو گیا تو ان دونوں صورتوں میں شوہر پر کل مسکمی واجب ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ دخول کی وجہ سے بدل یعنی بضع کا سپرد کرنا تحقق ہو گیا اور مہر بدل کے سپرد کرنے سے بدل واجب ہو جاتا ہے۔ لہذا شوہر پر بدل یعنی مہر واجب ہوگا۔ اور موت کی وجہ سے شی اپنی انتہاء کو پہنچ جاتی ہے۔ اس کے بعد کوئی چیز باقی نہیں رہتی۔ اور شی اپنی انتہاء کو پہنچ کر مقرر اور موقوف ہو جاتی ہے یعنی ناقابل تغیر۔ پس نکاح اپنے تمام احکام و مواجب کے ساتھ ثابت ہوگا اور حکم نکاح مہر بھی ہے۔ لہذا موت کی وجہ سے یہ بھی ثابت ہوگا۔

دوسری صورت یہ ہے کہ اس عورت کو دخول اور خلوت سے پہلے طلاق دیدی تو شوہر پر عورت کے لئے نصف مسکمی واجب ہوگا۔ دلیل میں صاحب ہدایہ نے آیت پیش کی ہے۔ یعنی جماع سے پہلے اگر تم نے طلاق دیدی اور مہر مقرر کر رکھا ہے تو مقرر کردہ میں سے نصف دیدو۔ آیت سے معلوم ہوتا ہے کہ طلاق قبل الدخول سے نصف مہر واجب ہوگا۔ طلاق قبل الدخول میں دو قیاس باہم متعارض ہیں۔ چنانچہ ایک قیاس کا تقاضا تو یہ ہے کہ شوہر پر کل مسکمی واجب ہو۔ کیونکہ شوہر نے اپنے اختیار سے اپنے حق میں ملک بضع کو فوت کر دیا ہے۔ یہ ایسا ہو گیا کہ مشتری نے بیع کو ہلاک کر دیا یا بیع کے سپرد کرنے سے پہلے تو مشتری پر کل ثمن واجب ہوگا۔ پس ایسا ہی یہاں بھی ہوگا۔ دوسرے قیاس کا تقاضا یہ ہے کہ شوہر پر کچھ بھی واجب نہ ہو، نہ کل مسکمی نہ نصف مسکمی۔ کیونکہ طلاق قبل الدخول کی صورت میں مقہود علیہ یعنی بضع صحیح سالم عورت کی طرف لوٹ آیا۔ پس جب مہر بدل عورت کو پورے کا پورا واپس مل گیا تو شوہر پر بدل واجب نہیں ہوگا جیسا کہ عقد بیع کو فسخ کر دینے کی صورت میں جب بیع بائع کی طرف لوٹ آئی تو مشتری پر ثمن واجب نہیں ہوتا۔ اسی طرح یہاں بھی شوہر پر کچھ واجب نہیں ہوگا۔ پس جب دونوں قیاس متعارض ہیں تو نص کی طرف رجوع کریں گے۔ اور نص میں نصف مسکمی واجب کیا گیا ہے۔ لہذا نص کے مطابق شوہر پر اس صورت میں نصف مسکمی واجب ہوگا۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ قد درئی نے کہا قبل الخلوت یعنی خلوت سے پہلے کی شرط لگائی اس لئے کہ ہمارے نزدیک خلوت دخول کے مرتبہ میں ہے۔ لہذا جو حکم دخول کا ہوگا وہی خلوت کا ہوگا۔

مہر مقرر کئے بغیر نکاح کیا یا اس شرط پر نکاح کیا کہ مہر نہیں ہوگا تو مہر مثل لازم ہے

قَالَ وَإِنْ تَزَوَّجَهَا وَلَمْ يُسَمِّ لَهَا مَهْرًا أَوْ تَزَوَّجَهَا عَلَى أَنْ لَا مَهْرَ لَهَا فَلَهَا مَهْرٌ مِثْلُهَا إِنْ دَخَلَ بِهَا أَوْ مَاتَ عَنْهَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا يَجِبُ شَيْءٌ فِي الْمَوْتِ وَآكْثَرُهُمْ عَلَى أَنَّهُ يَجِبُ فِي الدُّخُولِ لَهُ أَنَّ الْمَهْرَ خَالِصٌ حَقُّهَا فَتَمَسَّكُنْ مِنْ نَفْيِهِ ابْتِدَاءً كَمَا تَتَمَكَّنُ مِنْ إِسْقَاطِهِ انْتِهَاءً وَلَنَا أَنَّ الْمَهْرَ وَجُوبًا حَقُّ الشَّرْعِ عَلَى مَا مَرَّوْنَا مَا يَصِيرُ حَقًّا لَهَا فِي حَالَةِ الْبَقَاءِ فَتَمْلِكُ الْإِبْرَاءَ دُونَ النَّفْيِ وَلَوْ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا فَلَهَا الْمُنْعَةُ لِقَوْلِهِ تَعَالَى وَمَتَّعُوهُنَّ عَلَى الْمُوسِعِ قَدَرَهُ الْآيَةُ ثُمَّ هَذِهِ الْمُنْعَةُ وَاجِبَةٌ رُجُوعًا إِلَى الْأَمْرِ وَفِيهِ خِلَافٌ مَالِكٍ.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا عورت سے اور اس کے لئے مہر ذکر نہیں کیا یا نکاح کیا اس سے اس شرط پر کہ اس کے لئے مہر نہیں تو اس عورت کے لئے مہر مثل ہوگا۔ اگر اس سے دخول کیا یا اس کو چھوڑ کر مر گیا۔ اور امام شافعی نے فرمایا کہ موت کی صورت میں کوئی چیز واجب نہیں ہوتی ہے اور اکثر شوافع اس مسلک پر ہیں کہ دخول کی صورت میں واجب ہوگا۔ امام شافعی کی دلیل یہ ہے کہ مہر خالص عورت کا حق ہے۔ پس وہ قادر ہوگی اس کی نفی کر دینے پر ابتداء جس طرح قادر ہے اس کو ساقط کر دینے پر انتہاء۔ اور ہمارے مسلک پر استدلال یہ ہے کہ مہر وجوباً حق شرع ہے اور عورت کا حق ہوگا حالت بقاء میں۔ پس وہ عورت بری کر دینے کی مالک تو ہوگی لیکن نفی کر دینے کی مالک نہیں ہو سکتی ہے اور اگر طلاق دی اس کو قبل الدخول تو اس عورت کے لئے متعہ ہے باری تعالیٰ کے قول و متعوهن کی وجہ سے یعنی متعہ دو ان کو مقدر و والے پر اس کی وسعت کے مطابق پھر یہ متعہ واجب ہے امر کی طرف رجوع کرتے ہوئے اور اس میں امام مالک کا اختلاف ہے۔

تشریح..... مصنفؒ نے دو صورتیں بیان کی ہیں۔ اول یہ کہ نکاح کیا اور مہر کے بارے میں سکوت کیا نہ ذکر کیا اور نہ نفی کی۔ دوسری صورت یہ ہے کہ نکاح کیا اور مہر کے نہ ہونے کی شرط لگا دی ان دونوں صورتوں میں ہمارے نزدیک مہر مثل واجب ہوگا بشرطیکہ بیوی سے دخول کیا یا زوج کا انتقال ہو گیا۔ امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ موت قبل الدخول کی صورت میں شوہر پر کچھ واجب نہیں ہوگا۔ اور اکثر شوافع کہتے ہیں کہ دخول کی صورت میں مہر مثل واجب ہوگا۔ جیسا کہ ہمارا مذہب ہے۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ مہر خاصۃً عورت کا حق ہے۔ پس جس طرح وہ انتہاء ساقط کرنے پر قدرت رکھتی ہے اسی طرح ابتداء بھی نفی کرنے پر قدرت حاصل ہے۔ امام شافعیؒ ایک حدیث سے بھی استدلال کرتے ہیں۔ جو حضرت علیؓ، زید ابن ثابتؓ، امین عباسؓ اور ابن عمرؓ سے مروی ہے الفاظ احادیث یہ ہیں قالوا لها الميراث ولا صداق لها وعلیہا العدة۔ یعنی اس عورت کے لئے میراث ہے اور مہر نہیں اور اس پر عدت ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ مہر وجوباً شریعت کا حق ہے۔ آیت ”ان تبسغوا باموالکم“ اور آیت ”قد علمنا ما فرضنا“ کی وجہ سے۔ دونوں آیات کی تفصیل اصول فقہ کی کتابوں میں موجود ہے۔ دیکھ لیا جائے، بعض لوگوں نے کہا کہ مہر میں تین حق ہیں: (۱) حق شرع..... حق شرع تو یہ ہے کہ دس درہم سے کم نہ ہو۔ اور (۲) اولیاء کا حق..... اولیاء کا حق یہ ہے کہ مہر مثل سے کم نہ ہو۔ (۳) تیسرے عورت کا حق..... عورت کا حق یہ ہے کہ مہر اس کی ملک ہے لیکن حق شرع اور حق اولیاء صرف ابتداء نکاح کے وقت معتبر ہیں اور عورت کا حق حالت بقاء میں ہے لہذا عورت بقاء تو ساقط کر سکتی ہے لیکن ابتداء نفی نہیں کر سکتی۔ پس امام شافعیؒ کا یہ کہنا کہ ابتداء نفی کر دینے پر قادر ہے اپنے حق سے تجاوز کرنا ہے جس کی شرعاً اجازت نہیں۔ اور اگر اس عورت کو طلاق قبل الدخول دی تو اس کے لئے متعہ واجب ہوگا۔ دلیل آیت ہے لاجنح علیکم ان تطلقتم النساء مالم تمسوهن او تفرضوا لهن فريضة و متعوهن آیت میں ”او“ معنی ”و“ ہے۔ یعنی تم پر کوئی حرج نہیں اگر تم نے طلاق دیدی عورتوں کو جب تک کہ ان کو مس نہیں کیا اور نہیں مقرر کیا ان کے لئے مہر اور متعہ دے دو ان کو۔

متعہ کے وجوب و عدم وجوب میں اختلاف ہے۔ امام مالکؒ استحباب کے قائل ہیں اور احنافؒ وجوب کے۔ امام مالکؒ کی دلیل یہ ہے کہ قرآن میں متعد دینے والے کو مس کہا گیا ہے اور محسن مطوع کو کہتے ہیں یعنی نفل کام کرنے والا۔ ہماری دلیل اور امام مالکؒ کا جواب یہ ہے کہ متعوا امر کا صیغہ ہے جو وجوب کے لئے آتا ہے دوسرا لفظ تھا ہے یہ بھی وجوب پر دلالت کرتا ہے۔ تیسرا لفظ علی جو الزام کے لئے آتا ہے۔ اور باللفظ محسن تو اس کا مطلب یہ ہے کہ وہ لوگ جو واجب کو ادا کرتے ہیں اور اپنی طرف سے احسان کے طور پر زیادہ کرتے ہیں۔ لہذا اب لفظ محسنین امام مالکؒ کا مستدل نہیں ہو سکتا۔

متعہ تین کپڑے ہیں

وَالْمُتْعَةُ ثَلَاثَةُ أَثَوَابٍ مِنْ كِسْوَةِ مِثْلِهَا وَهِيَ دِرْعٌ وَخِمَارٌ وَمِلْحَفَةٌ وَهَذَا التَّقْدِيرُ مَرْوِيُّ عَنْ عَائِشَةَ وَابْنِ عَبَّاسٍ وَقَوْلُهُ مِنْ كِسْوَةِ مِثْلِهَا إِشَارَةٌ إِلَى أَنَّهَا يُعْتَبَرُ حَالُهَا وَهُوَ قَوْلُ الْكُرْخِيِّ فِي الْمُتْعَةِ الْوَاجِبَةِ لِقِيَامِهَا مَقَامَ مَهْرٍ الْمِثْلِ وَالصَّحِيحُ أَنَّهُ يُعْتَبَرُ حَالُهُ عَمَلًا بِالنِّصِّ وَهُوَ قَوْلُهُ تَعَالَى عَلَى الْمُؤَسِّعِ قَدْرُهُ وَعَلَى الْمُقْتِرِ قَدْرُهُ ثُمَّ هِيَ لَا تَزَادُ عَلَى نِصْفِ مَهْرٍ مِثْلِهَا وَلَا تَنْقُصُ عَنْ خَمْسَةِ دَرَاهِمٍ وَيَعْرِفُ ذَلِكَ فِي الْأَصْلِ.

ترجمہ..... اور متعہ تین کپڑے ہیں اس جیسی عورت کے لباس سے اور وہ کرتہ، اوڑھنی چادر ہے اور یہ اندازہ مروی ہے عائشہ رضی اللہ عنہا اور ابن عباسؓ سے اور قدوری کا قول من کسوة مثلها اشارہ ہے اس طرف کہ اعتبار کیا جائے گا عورت کے حال کا اور وہ قول ہے امام کرخیؒ کا متعہ واجبہ میں متعہ کے قائم مقام ہونے کی وجہ سے مہر مثل کے۔ اور صحیح یہ ہے کہ اعتبار کیا جائے گا مرد کے حال کا عمل کرتے ہوئے نص پر اور وہ قول ہے باری

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم..... ۸۷ کتاب النکاح
تعالیٰ کا عَلٰی الْمَوْسِعِ قَدْرُهُ وَ عَلٰی الْمُقْتِرِ قَدْرُهُ۔ پھر یہ متعہ نہ زیادہ کیا جائے گا نصف مہر مثل پر اور نہ پانچ درہم سے کم ہوگا اور یہ مسئلہ معلوم ہوگا مبسوط میں۔

تشریح..... متعہ کی حقیقت یہ ہے کہ وہ تین کپڑے ہیں۔ کرتہ، اوڑھنی، چادر، یہ تین کپڑوں کی تعیین و تقدیر حضرت عائشہؓ اور ابن عباسؓ سے منقول ہے۔ صاحب قدوریؒ کی عبارت من کسوة مثلها سے اشارہ اس طرف ہے کہ متعہ میں عورت کے حال کا اعتبار ہوگا۔ متعہ واجبہ میں امام کرخیؒ کا یہی قول ہے۔ دلیل یہ ہے کہ متعہ مہر مثل کے قائم مقام ہے۔ اور مہر مثل میں عورتوں کا حال معتبر ہے۔ لہذا جو اس کا قائم مقام ہے اس میں بھی عورت ہی کے حال کا اعتبار ہوگا۔ اور صحیح قول یہ ہے کہ مرد کے حال کا اعتبار ہوگا۔ ان کی دلیل قرآن کی آیت عَلٰی الْمَوْسِعِ قَدْرُهُ وَ عَلٰی الْمُقْتِرِ قَدْرُهُ۔ اللہ تعالیٰ نے مرد کے حال کا اعتبار کیا نہ کہ عورت کے حال کا، متعہ تین طرح کا ہے۔ ادنیٰ۔ اوسط۔ اعلیٰ۔ ادنیٰ تو یہ ہے کہ یہ تین کپڑے سوئی ہوں۔ اوسط یہ کہ ٹسر کے ہوں۔ ٹسرا ایک کپڑا ہے جو ریشم سے کتر ہے اور سوت سے اچھا ہے۔ اور اعلیٰ درجہ کا متعہ یہ ہے کہ یہ تین کپڑے ریشم کے ہوں۔ پھر صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ متعہ میں عورت کا حال معتبر ہو یا مرد کا نصف مہر مثل سے زائد اور پانچ درہم سے کم نہ ہونا چاہئے نصف مہر مثل سے زائد تو اس لئے نہیں ہوگا کہ مہر مسکنی اقویٰ ہے مہر مثل سے۔ کیونکہ مہر مسکنی کا وجوب عقد اور تسمیہ سے ہوا ہے اور مہر مثل کا وجوب فقط عقد سے ہوا ہے۔ اب اگر ایسے نکاح میں جس میں تسمیہ پایا گیا طلاق قبل الدخول دے دی تو نصف مسکنی پر زیادتی نہیں ہوگی۔ پس ایسا نکاح جس میں تسمیہ نہیں پایا گیا نصف مہر مثل پر بدرجہ اولیٰ زیادتی نہ ہونی چاہئے۔ اور پانچ درہم سے کم اس لئے نہ ہو کہ متعہ واجب ہوا بیض کا عوض بن کر۔ اور کوئی عوض دس درہم سے کم نہیں ہوتا۔ لہذا نصف عوض پانچ سے کم نہ ہونا چاہئے۔

مہر کے بغیر نکاح کیا پھر باہمی رضا مندی سے مہر مقرر کیا تو عورت کے لئے یہ مہر کب ہوگا

وَاِنْ تَزَوَّجَهَا وَلَمْ يُسَمِّ لَهَا مَهْرًا ثُمَّ تَرَاضِيََا عَلٰی تَسْمِيَّتِهِ فَهِيَ لَهَا اِنْ دَخَلَ بِهَا اَوْ مَاتَ عَنْهَا وَاِنْ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا فَلَهَا الْمُتَعَةُ وَ عَلٰی قَوْلِ اَبِيْ يُوْسُفَ الْاَوَّلِ نِصْفُ هَذَا الْمَفْرُوضِ وَ هُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ لِاَنَّهُ مَفْرُوضٌ فَيَنْتَصِفُ بِالنِّصِّ وَلَنَا اَنَّ هَذَا الْفَرَضَ تَعَيَّنَ لِلْوَجِبِ بِالْعَقْدِ وَ هُوَ مَهْرُ الْمَثَلِ وَ ذَلِكَ لَا يَنْتَصِفُ فَكَذَا مَا نَزَلَ مِنْ لَتِّهِ وَالْمُرَادُ بِمَا تَلَا الْفَرَضُ فِي الْعَقْدِ اِذْ هُوَ الْفَرَضُ الْمُتَعَارَفُ.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا عورت سے اور اس کے لئے مہر ذکر نہیں کیا۔ پھر دونوں رضا مند ہو گئے اس مہر کے تسمیہ پر تو یہ متعین کردہ مقدار اس کے لئے ہوگی۔ اگر اس کے ساتھ دخول کیا یا اس کو چھوڑ کر مر گیا۔ اور اگر اس کو طلاق قبل الدخول دی تو اس کے لئے متعہ ہوگا۔ اور ابو یوسفؒ کے قول اول پر اس مفروض کا نصف ہوگا۔ اور یہ قول امام شافعیؒ کا بھی ہے اس لئے کہ یہ مفروض ہے پس تنصیف ہوگی نص سے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ یہ فرض متعین کرنا ہے اس کا جو واجب ہوا عقد کی وجہ سے اور وہ مہر مثل ہے۔ اور مہر مثل کی تنصیف نہیں ہوتی۔ پس ایسے ہی اس کی بھی جو اسکے مرتبہ میں اتار لیا گیا اور مراد اس سے جو تلاوت کیا ابو یوسفؒ نے فرض فی العقد ہے۔ اس لئے کہ وہ فرض متعارف ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ نکاح کے وقت مہر ذکر نہیں کیا۔ پھر دونوں شوہر بیوی نے ایک مقدار مقرر کر لی تو اب اگر شوہر نے بیوی کے ساتھ دخول کیا یا مر گیا تو دونوں صورتوں میں یہ متعین کردہ مقدار واجب ہوگی۔ اور اگر طلاق قبل الدخول ہے تو طرفین کے نزدیک عورت کے لئے متعہ واجب ہوگا۔ اور ابو یوسفؒ کا قول اول یہ ہے کہ اس متعین کردہ مقدار کا نصف واجب ہوگا۔ اور یہی قول امام شافعیؒ کا ہے۔ ابو یوسفؒ کا دوسرا قول طرفین کے ساتھ ہے۔

امام شافعیؒ اور ابو یوسفؒ کے قول اول کی دلیل..... یہ ہے کہ زوجین نے باہمی اتفاق سے جو مقدار مقرر کی ہے۔ یہ مفروض (مقدور و معین)

ہے اور آیت فنصف ما فرضتم سے مفروض کی تصنیف ثابت ہے۔ مفروض فی حالت العقد ہو یا مفروض بعد العقد۔ لہذا اس صورت میں بھی اگر طلاق قبل الدخول پائی گئی تو نصف مفروض واجب ہوگا متعہ واجب نہیں ہوگا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ عقد نکاح کے وقت اگر مہر ذکر نہ کیا جائے تو مہر مثل واجب ہو جاتا ہے۔ پس اس صورت میں بھی نکاح کے وقت مہر مذکور نہ ہونے کی وجہ سے مہر مثل واجب ہو گیا۔ بعد میں زوجین نے ایک مقدار پر اتفاق کر لیا تو یہ بعد میں متعین کردہ مقدار در حقیقت تعین ہے اس کی جو عقد کی وجہ سے واجب ہوا تھا اور عقد کی وجہ سے مہر مثل واجب ہوا تھا اور مہر مثل کی تصنیف نہیں ہوتی۔ لہذا جو اس کے مرتبہ میں ہے اس کی بھی تصنیف نہیں ہوگی۔ حاصل دلیل یہ کہ مفروض بعد العقد تعین ہے مہر مثل کی اور مہر مثل کی تصنیف نہیں ہوتی ہے لہذا جو اس کے قائم مقام ہے یعنی مفروض بعد العقد اس کی بھی تصنیف نہیں ہوگی۔ اور جب تصنیف نہیں ہو سکتی تو متعہ واجب ہوگا۔ اور ابو یوسفؒ نے جو آیت تلاوت کی یعنی فنصف ما فرضتم تو اس کا جواب یہ ہے کہ آیت میں فرض فی العقد مراد ہے نہ کہ فرض بعد العقد۔ اور وجہ اس کی یہ ہے کہ آیت مطلق ہے اور مطلق جب بولا جاتا ہے تو اس سے متعارف مراد ہوتا ہے۔ اور متعارف مفروض فی العقد ہے نہ کہ مفروض بعد العقد۔ پس مفروض فی العقد کی تصنیف ہوگی مفروض بعد العقد کی نہیں۔

عقد نکاح کے بعد مہر میں اضافہ کیا تو زیادتی لازم ہوگی

قَالَ فَإِنْ زَادَهَا فِي الْمَهْرِ بَعْدَ الْعَقْدِ لَزِمَتْهُ الزِّيَادَةُ خِلَافًا لَزُفْرٍ وَ سَنَدُ كُرْهُ فِي زِيَادَةِ الثَّمَنِ وَالْمُثْمَنِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ وَإِذَا صَحَّتِ الزِّيَادَةُ تَسْقُطُ بِالطَّلَاقِ قَبْلَ الدُّخُولِ وَعَلَى قَوْلِ أَبِي يُونُسَ أَوْ لَا تَتَنَصَّفُ مَعَ الْأَصْلِ لِأَنَّ النِّصْفَ عِنْدَهُمَا يَخْتَصُّ بِالْمَفْرُوضِ فِي الْعَقْدِ وَعِنْدَهُ الْمَفْرُوضُ بَعْدَهُ كَالْمَفْرُوضِ فِيهِ عَلَى مَأْمَرٍ وَأَنْ حَطَّتْ عَنْهُ مِنْ مَهْرِهَا صَحَّ الْحَطُّ لِأَنَّ الْمَهْرَ حَقُّهَا وَالْحَطُّ يُلَاقِيهِ حَالَةُ الْبَقَاءِ.

ترجمہ..... پس اگر عورت کے لئے اس کے مہر میں زیادتی کر دی عقد کے بعد تو مرد پر زیادتی لازم ہوگی۔ خلاف ہے امام زفرؒ کا۔ اور عنقریب ذکر کریں گے ہم زیادتی ثمن اور مٹمن میں انشاء اللہ اور جب زیادتی صحیح ہو گئی تو ساقط ہو جائے گی طلاق قبل الدخول سے۔ اور ابو یوسفؒ کے قول اول پر تصنیف ہوگی اصل کے ساتھ اس لئے کہ نصف طرفین کے نزدیک خاص ہے مفروض فی العقد کے ساتھ اور ابو یوسفؒ کے نزدیک مفروض بعد العقد ایسا ہے جیسا کہ مفروض فی العقد اسی پر جو گذرا اور اگر عورت نے مرد کے ذمہ سے اپنے مہر سے کم کر دیا تو یہ کم کرنا صحیح ہے کیونکہ مہر عورت کا حق ہے اور کم کرنا بقاء نکاح کی حالت میں لاحق ہوا۔

تشریح..... عقد نکاح کے بعد مقررہ مہر پر اگر شوہر نے زیادتی کر دی اور عورت نے اسی مجلس میں قبول کر لیا تو ہمارے نزدیک شوہر پر یہ زیادتی لازم ہوگی۔ اور امام زفرؒ فرماتے ہیں کہ زیادتی صحیح نہیں۔ اور اسی کے قائل ہیں امام شافعیؒ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ زیادتی مستقلاً جہہ ہے۔ لہذا اصل عقد کے ساتھ لاحق نہیں ہوگا۔ اگر بیوی نے قبضہ کر لیا تو مالک ہوگی ورنہ نہیں۔ ہماری دلیل آیت قرآن ہے۔ ”وَلَا جُنَاحَ عَلَيْكُمْ فِيمَا تَرَا ضِيتُمْ بِهِ مِنْ بَعْدِ الْفَرِضَةِ“ اور گناہ نہیں تم کو اس بات میں کہ مہر الودع دونوں آپس کی رضا مندی سے مقرر کئے ہوئے کے بعد آیت کی تفسیر میں مولانا شبیر احمدؒ نے لکھا ہے کہ اگر زوجین مہر مقرر کر لینے کے بعد کسی بات پر راضی ہو جائیں۔ مثلاً عورت اپنی خوشی سے مہر میں سے کچھ کم کر دے یا وہ اپنی رضا سے مہر مقرر سے کچھ زیادہ دے تو وہ مختار ہے اس میں کچھ گناہ نہیں۔ بہر حال زیادہ کرے یا کم باہمی رضا ضروری ہے۔ ائمہ ثلاثہؒ اور امام زفرؒ کا اصل اختلاف زیادتی ثمن اور مٹمن میں ہے جو باب المراءجہ اور قولیہ کے بعد ایک فصل میں مذکور ہے۔ اختلاف یہ ہے کہ احنافؒ کے نزدیک مشتری ثمن میں اور بائع مبیع میں زیادتی کر سکتا ہے اور امام زفرؒ و شافعیؒ کے نزدیک نہیں کر سکتا ہے۔ بہر حال جب ہمارے نزدیک مہر میں زیادتی کرنا درست ہے تو طلاق قبل الدخول کی صورت میں اصل کے ساتھ زیادتی کی بھی تصنیف ہوگی یا نہیں، سو اس بارے میں ابو یوسفؒ کا قول

اول یہ ہے کہ اصل مہر کے ساتھ زیادتی کی بھی تنصیف ہوگی اور طرفین کے نزدیک اصل مہر کی تنصیف تو ہوگی زیادتی کی نہیں۔ دلیل ابو یوسفؒ کی وہی ہے جو ماقبل میں گزر چکی کہ مفروض بعد العقد ایسا ہے جیسا کہ مفروض فی حلیۃ العقد۔

اور ہماری دلیل..... یہ کہ تنصیف مخصوص ہے مفروض فی حلیۃ العقد کے ساتھ۔ لہذا اصل مہر جو حالت عقد میں مقرر ہوا تھا اس کی تنصیف تو ہوگی بعد میں جو زیادہ کیا گیا ہے اس کی تنصیف نہیں ہوگی۔

اور اگر عورت نے اپنے مہر میں سے کچھ کم کر دیا تو کم کر دینا درست ہے اس لئے کہ مہر عورت کا حق ہے اور کم کرنا لاحق ہوا حالت بقاء میں جو عورت کے حدود اختیار میں ہے۔ خلاصہ یہ ہوا کہ ابتداء عقد میں دس درہم سے کم نہیں کر سکتی حق شرع کی وجہ سے اور مہر مثل سے کم نہیں کر سکتی اولیاء کے حق کی وجہ سے اور عقد نکاح کے بعد جب تک نکاح قائم ہے کم کرنا نافذ ہوگا اپنے حق کی وجہ سے بشرطیکہ مجلس میں مرد اس کی کو قبول بھی کر لے۔

عورت سے خلوت صحیحہ کی اور کوئی مانع وطی نہیں تھا، پھر طلاق دے دی..... مکمل مہر لازم ہے

وَإِذَا خَلَا الرَّجُلُ بِامْرَأَتِهِ وَلَيْسَ هُنَاكَ مَانِعٌ مِنَ الْوُطْئِ ثُمَّ طَلَقَهَا فَلَهَا كَمَالُ الْمَهْرِ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَهَا نِصْفُ الْمَهْرِ لِأَنَّ الْمَعْقُودَ عَلَيْهِ إِنَّمَا يَصِيرُ مُسْتَوْفًى بِالْوُطْئِ فَلَا يَتَاكُدُ الْمَهْرُ دُونَهُ وَلَنَا أَنَّهَا سَلِمَتْ الْمُبْدَلِ حَيْثُ رَفَعَتِ الْمَوَانِعَ وَذَلِكَ وَسَعُهَا فَيَتَاكُدُ حَقُّهَا فِي الْبَدَلِ إِعْتِبَارًا بِالْبَيْعِ.

ترجمہ..... اور جب خلوت کی مرد نے اپنی بیوی کے ساتھ اور وہاں کوئی مانع وطی بھی نہیں ہے پھر طلاق دی اس عورت کو تو اس کے لئے کامل مہر ہوگا۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ عورت کے لئے نصف مہر ہوگا اس لئے کہ معقود علیہ یعنی منافع بضع پورے طور پر وصول ہوتے ہیں وطی سے لہذا بغیر وطی کے مہر مؤکد نہیں ہوگا اور ہماری دلیل یہ ہے کہ عورت نے مبدل سپرد کر دیا کیونکہ اس نے موانع کو اٹھا دیا اور یہی اس کی وضعت میں تھا پس اس کا حق مؤکد ہوگا بدل میں قیاس کرتے ہوئے بیچ میں۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے اپنی بیوی کے ساتھ خلوت صحیحہ کی اور بوقت خلوت کوئی مانع وطی بھی نہیں ہے۔ پھر شوہر نے اپنی بیوی کو طلاق دی تو ہمارے نزدیک عورت کے لئے کمال مہر ہوگا اور امام شافعی کے نزدیک نصف مہر ہوگا۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ منافع بضع پورے طور پر حاصل ہوتے ہیں وطی سے اور وطی پائی نہیں گئی تو گویا شوہر نے مبدل وصول نہیں کیا۔ لہذا شوہر پر بدل بھی واجب نہیں ہوگا۔ پس نتیجہ نکلا کہ بغیر وطی کے مہر مؤکد نہیں ہوتا ہے۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ عورت نے منافع بضع یعنی مبدل کو شوہر کے حوالہ کر دیا۔ کیونکہ عورت نے تمام موانع کو اٹھا دیا ہے اور عورت کی قدرت میں اتنا ہی تھا، اس سے زائد نہیں۔ پس جب عورت نے مبدل سپرد کر دیا تو عورت کا حق بدل میں ثابت ہوگا۔ اور وہ بدل مہر ہے۔ پس عورت کے لئے اس صورت میں کامل مہر واجب ہوگا۔ اور ہم قیاس کرتے ہیں۔ بیچ پر بھی کہ جسطرح بائع اگر بیچ اور مشتری کے درمیان تجلیہ کر دے کہ بیچ کو لینے میں کوئی مانع نہ رہے تو بائع کی طرف سے یہ تسلیم بیچ ہوگی اور مشتری پر ثمن واجب ہوگا۔

ہمارے مذہب کی تائید..... خلفاء راشدین کے فیصلوں سے بھی ہوتی ہے۔ فیصلہ یہ ہے کہ ان من غلق باباً او اراخی استرا فقد وجب المهر. و وجبت العدة۔ یعنی جس شخص نے دروازہ بند کر لیا یا پردہ ڈال دیا تو مہر واجب ہوگا اور عدت واجب ہوگی۔ (یعنی شرح ہدایہ)۔

خلوت صحیحہ کب شمار ہوگی

وَإِنْ كَانَ أَحَدُهُمَا مَرِيضًا أَوْ صَائِمًا فِي رَمَضَانَ أَوْ مُخْرَمًا بِحَجٍّ فَرَضٍ أَوْ نَفْلٍ أَوْ بَعْمَرَةٍ أَوْ كَانَتْ حَائِضًا

فَلَيْسَتْ الْخَلْوَةُ صَحِيحَةً حَتَّىٰ لَوْ طَلَّقَهَا كَانَ لَهَا نِصْفُ الْمَهْرِ لِأَنَّ هَذِهِ الْأَشْيَاءَ مَوَانِعُ أَمَّا الْمَرَضُ فَالْمُرَادُ مِنْهُ مَا يَمْنَعُ الْجَمَاعَ أَوْ يُلْحِقُهُ بِهِ ضَرَرٌ وَقِيلَ مَرَضُهُ لَا يَعْرِى عَنْ تَكْسِيرٍ وَفُتُورٍ وَهَذَا التَّفْصِيلُ فِي مَرَضِهَا وَأَمَّا صَوْمُ رَمَضَانَ لِمَا يُلْزَمُهُ مِنَ الْقَضَاءِ وَالْكَفَّارَةِ وَالْأَحْرَامِ لِمَا يُلْزَمُهُ مِنَ الدَّمِّ وَفَسَادِ النَّسْلِ وَالْقَضَاءِ وَالْحَيْضِ مَانِعٌ طَبَعًا وَشَرْعًا وَإِنْ كَانَ أَحَدُهُمَا صَائِمًا تَطَوُّعًا فَلَهَا الْمَهْرُ كُلُّهُ لِأَنَّهُ يَبَاحُ لَهُ الْإِفْطَارُ مِنْ غَيْرِ عَذْرِ فِي رِوَايَةِ الْمُتَنَقِّي وَهَذَا الْقَوْلُ فِي الْمَهْرِ هُوَ الصَّحِيحُ وَصَوْمُ الْقَضَاءِ وَالْمُنْدُورِ كَالْتَطَوُّعِ فِي رِوَايَةٍ لِأَنَّهُ لَا كَفَّارَةَ فِيهِ وَالصَّلَاةُ بِمَنْزِلَةِ الصَّوْمِ فَرَضُهَا كَفَرَضِهِ وَنَفْلُهَا كَنَفْلِهِ.

ترجمہ..... اور اگر ان دونوں میں سے ایک بیمار ہے یا رمضان میں روزے سے ہے یا حج کا احرام باندھے ہوئے ہے۔ حج فرض ہو یا نفل یا عمرہ کا احرام ہے یا حائضہ ہے تو خلوت صحیح نہیں ہے۔ حتیٰ کہ اگر طلاق دیدی اس عورت کو تو اس کے لئے نصف مہر ہوگا اس لئے کہ یہ چیزیں مانعِ وحلی ہیں۔ بہر حال مرض تو مرد اس سے یہ ہے کہ مانعِ جماع ہو یا اس مرض سے اس کو ضرر لاحق ہوتا ہو۔ اور کہا گیا کہ مرد کا مرض اعضاءِ شکنی اور سستی سے خالی نہیں اور یہ تفصیل عورت کے مرض میں ہے۔ بہر حال روزہ رمضان تو اس لئے کہ صوم رمضان کی وجہ سے اس کو قضاء اور کفارہ لازم ہوگا۔ اور احرام کیونکہ اس کی وجہ سے اس کو دم اور فسادِ حج اور قضا لازم ہوگی۔ اور حیض مانعِ طبعی اور شرعی دونوں ہے اور اگر ان دونوں میں سے ایک نفل روزے سے ہے تو عورت کے لئے کامل مہر ہوگا۔ اس لئے کہ اس کے لئے انظار مباح ہے بغیر عذر کے منقہ کی روایت میں اور یہ قول مہر کے سلسلے میں ہے یہی صحیح ہے اور قضاء اور نذر کا روزہ نفلی روزہ کے مانند ہے ایک روایت میں۔ اس لئے کہ اس میں کفارہ نہیں اور نماز روزہ کے مرتبہ میں ہے۔ فرض نماز فرض روزے کے مانند ہے اور نفل نماز نفلی روزے کے مانند ہے۔

تشریح..... سابق میں یہ معلوم ہو گیا کہ خلوت کی دو قسمیں ہیں۔ خلوت صحیحہ اور خلوت فاسدہ اگر کوئی کسی قسم کا مانعِ وحلی موجود ہے تو ایسی صورت میں جو خلوت ہوگی خلوت فاسدہ کہلائے گی اور اگر کوئی مانعِ وحلی نہ پایا جائے تو ایسی صورت میں جو خلوت ہوگی خلوت صحیحہ ہوگی۔

موانع چند قسم پر ہیں: ۱- مانعِ حقیقی، ۲- مانعِ طبعی، ۳- مانعِ شرعی، ۴- مانعِ حسی۔

مانعِ حقیقی کی مثال مرض ہے اور مانعِ طبعی اور مانعِ شرعی کی مثال حیض ہے۔ حیض مانعِ طبعی تو اس لئے ہے کہ اس میں حیض کے خون کے ساتھ تلویت ہوگی جس کو طبعیت سلیہ پسند نہیں کر سکتی اور مانعِ شرعی اس لئے ہے کہ اللہ تعالیٰ نے فرمایا ولا تقربوا حتیٰ یطہرن۔ اور صرف مانعِ طبعی کی مثال رتقاء ہونا ہے یعنی عورت کی شرمگاہ کے منہ کا بند ہونا۔ یا ایسی صغیرہ ہونا جو جماع کے قابل نہ ہو۔ اور صرف مانعِ شرعی کی مثال حج فرض کا احرام ہے اور مانعِ حسی یہ ہے کہ زوجین کے مکان میں کوئی تیسرا بھی موجود ہو، بیٹا ہو یا بیٹنا۔ بیدار ہو یا سویا ہوا۔ بالغ ہو یا بچہ دار بچہ۔

صاحبِ ہدایہ موانع کی تفصیل ذکر کرنا چاہتے ہیں۔ چنانچہ سب سے پہلے فرمایا کہ مرض مانع ہے۔ لیکن مرض سے وہ مرض مراد ہے جو مانعِ جماع ہو یا جماع کرنے سے ضرر لاحق ہوتا ہو۔ مطلقاً مرض مراد نہیں ہے اور بعض کی رائے یہ ہے کہ مرد کا مرض مطلقاً مانع ہے۔ کیونکہ مطلقاً مرض سے اعضاءِ شکنی اور سستی رہتی ہے لہذا مرد میں جماع کے لئے نشاط پیدا نہیں ہوگا۔ اس وجہ سے مرد کے مطلقاً مرض کو مانعِ حج قرار دیا گیا ہے۔ اور مرض کی جو تقسیم کی ہے وہ عورت کے مرض میں ہے۔ حاصل یہ کہ عورت کا مرض بلا اختلاف منقسم ہے۔ اور مرد کا مرض ایک رائے کے مطابق منقسم ہے اور ایک رائے یہ ہے کہ مرد کا مرض غیر منقسم ہے اور مرد کا مرض ہر حال میں خلوت صحیحہ کے لئے مانع ہے اور رمضان کا روزہ بھی خلوت صحیحہ کے لئے مانع ہے کیونکہ رمضان کے روزے کی حالت میں اگر وحلی کی گئی تو قضا اور کفارہ واجب ہوگا اور ساتھ ساتھ گنہگار ہوگا۔ اور ظاہر ہے کہ ان چیزوں میں حرج ہے۔ لہذا صوم رمضان بھی مانعِ خلوت ہوگا اور احرام اس لئے مانعِ خلوت ہے کہ اگر بحالتِ احرام جماع کیا گیا تو محرم پر دم واجب ہوگا۔ یعنی بکری یا

اونٹ کا ذبح کرنا واجب ہوگا اور عبادت حج فاسد ہوگی اور قضا واجب ہوگی۔ ظاہر ہے کہ ان چیزوں میں بھی حرج ہے لہذا احرام بھی مانع خلوت ہوگا۔ اور حیض اس لئے مانع ہے کہ حیض کی حالت میں وطی کرنا طبعاً بھی ممنوع ہے اور شرعاً بھی جیسا کہ پہلے گذر چکا۔

اور اگر احد الزوجین نفلی روزے سے ہے اور خلوت پائی گئی تو عورت کے لئے کامل مہر ہوگا۔ حاصل یہ کہ مصنفؒ نے صوم نفل کو مانع صحت خلوت شمار نہیں کیا ہے۔ دلیل یہ ہے کہ مشقی مصنفہ حاکم الشہید ابو الفضل کی روایت کے مطابق نفلی روزہ کو بلا عذر افطار کرنا مباح ہے۔ لہذا جب نفلی روزے کے افطار میں کوئی حرج نہیں ہے تو اس کو مانع خلوت قرار نہیں دیا جائے گا۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ مشقی کی اس روایت کو صرف کامل و جوب مہر کے سلسلہ میں صحیح مانا ہے۔ ورنہ بعض حضرات کی رائے یہ ہے کہ نفلی روزہ بھی خلوت صحیح کے لئے مانع ہے۔ اس لئے کہ نفلی روزہ کو بغیر عذر کے باطل کرنا درست نہیں ہے۔

رہا قضاء اور نذر کا روزہ سو اس بارے میں دو روایات ہیں ایک یہ کہ صوم نفل کی طرح صوم قضا اور صوم منذر بھی مانع صحت خلوت نہیں ہے۔ دوسری روایت یہ کہ صوم رمضان کی طرح خلوت صحیح کے لئے مانع ہے۔ حاصل یہ کہ صوم رمضان کی حالت میں وطی کرنے سے کفارہ بھی واجب ہوتا تھا اور گناہ بھی اور صوم قضا اور صوم منذر کی حالت میں اگر وطی کی جائے تو گنہگار ہوگا۔ لیکن کفارہ واجب نہیں ہوگا۔ پس جس شخص نے اس پر نظر ڈالی کہ گنہگار ہوگا تو اس نے صوم قضا اور منذر کو صوم رمضان کے حکم میں رکھا صوم نفل کے حکم میں نہیں رکھا اور جس کی نظر اس پر پڑی کہ صوم قضا اور منذر میں کفارہ نہیں تو اس نے صوم قضا وغیرہ کو صوم نفل کے حکم میں بنا دیا۔

صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ نماز، روزے کے مشابہ ہے لہذا جو حکم تھا صوم فرض کا وہی حکم ہوگا۔ صلوٰۃ مفروضہ کا اور جو حکم تھا صوم نفل کا وہی حکم ہوگا صلوٰۃ نافلہ کا۔ الحاصل صوم فرض اور صلوٰۃ مفروضہ دونوں مانع صحت خلوت ہیں۔ اور دونوں کا نفل صحت خلوت کے لئے مانع نہیں ہے۔ واللہ اعلم۔

محبوب الذکر کی خلوت صحیحہ ہے یا فاسدہ..... اقوال فقہاء

وَإِذَا خَلَا الْمَجْبُوبُ بِأَمْرِ أَتَيْهِ ثُمَّ طَلَقَهَا فَلَهَا كَمَالُ الْمَهْرِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَا عَلَيْهِ نِصْفُ الْمَهْرِ لِأَنَّهُ أَعْجَزَ مِنَ الْمَرِيضِ بِخِلَافِ الْعَتِينِ لِأَنَّ الْحُكْمَ أُدِيرَ عَلَى سَلَامَةِ الْأَلَةِ وَلَا بِي حَنِيفَةَ أَنَّ الْمُسْتَحَقَّ عَلَيْهَا التَّسْلِيمُ فِي حَقِّ السَّحْقِ وَقَدْ آتَتْ بِهِ.

ترجمہ..... اور جب خلوت کی مقطوع الذکر نے اپنی بیوی کے ساتھ پھر اس کو طلاق دیدی تو عورت کے لئے کمال مہر ہے۔ ابو حنیفہؒ کے نزدیک اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ مرد پر نصف مہر واجب ہے اسلئے کہ وہ زیادہ عاجز ہے مریض کے مقابلہ میں بخلاف عنین کے اس لئے کہ حکم دائر کیا گیا ہے سلامت آ لہ پر اور ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ عورت پر حق (یعنی رگزنا) پر قدرت دینا واجب ہے اور وہ اس کو لے آئی۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ مقطوع الذکر کی خلوت صحیح ہے یا فاسد؟ امام صاحبؒ فرماتے ہیں کہ مقطوع الذکر نے اگر خلوت کی اور پھر طلاق دیدی تو عورت کے لئے کامل مہر واجب ہوگا۔ اور یہ خلوت صحیح کہلائے گی اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ یہ خلوت فاسدہ ہے لہذا اگر طلاق دیدی تو نصف مہر واجب ہوگا۔

صاحبینؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ مقطوع الذکر مریض کے مقابلہ میں زیادہ عاجز ہے کیونکہ مریض کبھی نہ کبھی جماع پر قادر ہو سکتا ہے لیکن مقطوع الذکر جماع پر بالکل قدرت نہیں رکھتا عدم آلہ کی وجہ سے بخلاف عنین کے کہ اس کی خلوت صحیح ہے اس لئے کہ حکم سلامت آ لہ پر دائر کیا جاتا ہے اور مقطوع الذکر کا آلہ ہی نہیں۔ پس عنین اور مقطوع الذکر میں فرق واضح ہے۔ لہذا ان دونوں کے حکم میں بھی فرق ہوگا کہ عنین کی خلوت خلوت صحیحہ ہے اور مقطوع الذکر کی خلوت، خلوت فاسدہ ہے۔ عنین وہ ہے جو مطلقاً جماع پر قدرت نہ رکھتا ہو جو آلہ کے باوجود۔ بعض کہتے ہیں کہ جوشبہ سے

جماع پر قدرت رکھے باکرہ سے نہیں۔

امام ابو حنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ عورت پر تسلیم یعنی بضع کو سپرد کرنا واجب ہے رگڑنے کے حق میں اور یہی عورت کی قدرت میں ہے سو یہ کام عورت کر چکی لہذا مرد پر کامل مہر واجب ہوگا اور یہ خلوت خلوت صحیحہ ہوگی۔

مذکورہ تمام مسائل میں عورت پر عدت لازم ہے

قَالَ وَ عَلَيْهَا الْعِدَّةُ فِي جَمِيعِ هَذِهِ الْمَسَائِلِ اِحْتِيَاظًا اِسْتِحْسَانًا لِتَوْهْمِ الشُّغْلِ وَالْعِدَّةُ حَقُّ الشَّرْعِ وَالْوَلَدُ فَلَا يُصَدَّقُ فِي اِبْطَالِ حَقِّ الْغَيْرِ بِخِلَافِ الْمَهْرِ لِأَنَّهُ مَالٌ لَا يُحْتَاطُ فِي اِيجَابِهِ وَ ذَكَرَ الْقُدُورِيُّ فِي شَرْحِهِ أَنَّ الْمَانِعَ اِنْ كَانَ شَرْعِيًّا تَجِبُ الْعِدَّةُ لِثُبُوتِ التَّمَكُّنِ حَقِيقَةً وَ اِنْ كَانَ حَقِيقَةً كَالْمَرَضِ وَالصِّغَرِ لَا تَجِبُ لِعَدَمِ التَّمَكُّنِ حَقِيقَةً.

ترجمہ..... اور عورت پر عدت واجب ہے ان تمام مسائل میں احتیاط کی بنا پر استحساناً رحم کے مشغول ہونے کے وہم کی وجہ سے اور عدت شریعت اور ولد دونوں کا حق ہے پس نہیں تصدیق کیجائے گی حق غیر کو باطل کرنے میں بخلاف مہر کے۔ اس لئے کہ مہر مال ہے اس کو واجب کرنے میں احتیاط نہیں کی جاتی ہے۔ اور قدوریؒ نے ذکر کیا اپنی شرح میں کہ مانع اگر شرعی ہے تو عدت واجب ہوگی حقیقہ قدرت کے ثابت ہونے کی وجہ سے۔ اور اگر مانع حقیقی ہے جیسے بیماری اور بچپن تو عدت واجب نہیں ہوگی حقیقہ قدرت کے نہ ہونے کی وجہ سے۔

تشریح..... ماقبل میں خلوت صحیحہ اور خلوت فاسدہ کا حکم معلوم ہوا کہ خلوت صحیحہ وطی کے قائم مقام ہے۔ لہذا خلوت صحیحہ کی صورت میں شوہر پر کامل مہر واجب کیا گیا ہے۔ اور خلوت فاسدہ چونکہ وطی کے قائم مقام نہیں ہے۔ اس لئے خلوت فاسدہ کی صورت میں شوہر پر نصف مہر واجب ہوتا ہے۔ اس عبارت میں بیان کیا گیا کہ مذکورہ بالا تمام مسائل میں خواہ خلوت صحیحہ پائی گئی ہو یا خلوت فاسدہ یا مقطوع الذکر کے ساتھ خلوت ہو۔ تمام صورتوں میں طلاق کے بعد عورت پر عدت واجب ہوگی۔ ان صورتوں میں عدت کا وجوب خلاف قیاس ہے۔ احتیاط کی بنا پر۔

حاصل دلیل..... یہ ہے کہ ان صورتوں میں رحم کے مشغول ہونے کا وہم ہے اور وہم کی بنیاد یہ ہے کہ شاید دخول کی وجہ سے یارگڑنے سے منی بہہ کر رحم میں پہنچ گئی ہو۔ لہذا احتیاط اسی میں ہے کہ عدت واجب کر دی جائے۔ اور مرد کا قول کہ میں نے وطی نہیں کیا یا عورت کا قول کہ مجھ سے وطی نہیں کی گئی قابل قبول نہیں ہوگا۔ کیونکہ عدت شریعت اور ولد کا حق ہے۔ شریعت کا حق تو اس لئے ہے کہ اگر میاں بیوی دونوں عدت کو ساقط کرنا چاہیں تو ساقط نہیں کر سکتے۔ اور ولد کا حق اس حدیث کی وجہ سے جو ماقبل میں گذر چکی کہ جو شخص اللہ اور یوم آخرت پر ایمان رکھتا ہو وہ اپنے پانی سے کسی دوسرے کی کھتی کو سیراب نہ کرے۔ اس حدیث کا مقصود ولد کے نسب کی رعایت کرنا ہے اور ظاہر ہے کہ یہ ولد کا حق ہے اور قاعدہ ہے کہ حق غیر کو باطل کرنے کے لئے کسی کا قول معتبر نہیں ہوتا۔ لہذا زوجین نے اگر اتفاق کر لیا کہ وطی نہیں کی گئی تو عدت کو باطل کرنے میں ان دونوں کی تصدیق نہیں کیجائے گی۔ البتہ خلوت فاسدہ سے کامل مہر واجب نہیں ہوتا ہے کیونکہ مہر مال ہے اور وجوب مال میں زیادہ احتیاط نہیں کی جاتی ہے۔ قدوریؒ نے اپنی شرح میں مانع کی تفصیل کی ہے چنانچہ فرمایا کہ اگر مانع شرعی ہے جیسے حیض و نفاس تو عدت واجب ہوگی کیونکہ مانع شرعی کے ہوتے ہوئے اگر خلوت پائی گئی تو شرعاً عدم قدرت ہو سکتی ہے لیکن حقیقہ وطی پر قدرت ثابت ہے پس متوہم وطی کی وجہ سے رحم کے مشغول ہونے کا وہم پیدا ہو گیا۔ اس وجہ سے احتیاطاً عدت واجب کر دی گئی اور اگر مانع حقیقی ہے جیسے بیماری یا ایسا مغیر جو ناقابل جماع ہو تو اس صورت میں عدت واجب نہیں ہوگی کیونکہ مانع حقیقی کے ہوتے ہوئے حقیقہ وطی پر قدرت نہیں ہے۔ پس رحم کے مشغول ہونے کا بھی وہم نہیں ہوگا۔

متعہ ہر مطلقہ کے لئے مستحب ہے

قَالَ وَتُسْتَحَبُّ الْمُتْعَةُ لِكُلِّ مُطَلَّغَةٍ إِلَّا لِمُطَلَّغَةٍ وَاحِدَةٍ وَهِيَ الَّتِي طَلَّقَهَا الزَّوْجُ قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا وَقَدْ سَمِيَ لَهَا مَهْرًا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ تَجِبُ لِكُلِّ مُطَلَّغَةٍ إِلَّا لِهَذِهِ لِأَنَّهَا وَجَبَتْ صِلَةٌ مِنَ الزَّوْجِ لِأَنَّهُ أَوْحَشَهَا بِالْفِرَاقِ إِلَّا أَنَّ فِي هَذِهِ الصُّورَةِ نِصْفَ الْمَهْرِ طَرِيقَةُ الْمُتْعَةِ لِأَنَّ الطَّلَاقَ فُسِّخَ فِي هَذِهِ الْحَالَةِ وَالْمُتْعَةُ لَا تَتَكَرَّرُ وَلَنَا أَنَّ الْمُتْعَةَ خَلَفَتْ عَنِ مَهْرِ الْمِثْلِ فِي الْمَفْوضَةِ لِأَنَّهُ سَقَطَ مَهْرُ الْمِثْلِ وَوَجِبَتْ الْمُتْعَةُ وَالْعَقْدُ يُوجِبُ الْعَوَضَ فَكَانَ خَلْفًا وَالْخَلْفُ لَا يُجَامِعُ الْأَصْلَ وَلَا شَيْئًا مِنْهُ فَلَا تَجِبُ مَعَ وَجُوبِ شَيْءٍ مِنَ الْمَهْرِ وَهُوَ غَيْرُ جَانٍ فِي الْإِنْحَاشِ فَلَا تَلَحُّقُهُ الْغَرَامَةُ بِهِ فَكَانَ مِنْ بَابِ الْفَضْلِ.

ترجمہ..... اور متعہ مستحب ہے ہر مطلقہ کے لئے مگر ایک مطلقہ اور وہ مطلقہ یہ ہے کہ شوہر نے اس کو طلاق دی اس کے ساتھ دخول سے پہلے اور اس کے لئے مہر بیان ہو چکا تھا۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ متعہ واجب ہوگا ہر مطلقہ کے لئے مگر اس کے لئے، اس لئے کہ متعہ واجب ہوا ہے شوہر کی طرف سے عطیہ ہو کر۔ کیونکہ عورت کو جدا کر کے وحشت میں ڈال دیا مگر اس صورت میں نصف مہر بطور متعہ کے ہے اس لئے کہ طلاق اس حالت میں منع ہے اور متعہ مکرر نہیں ہوتا ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ متعہ خلیفہ ہے مہر مثل کا مفوضہ میں اس لئے کہ مہر مثل ساقط ہو گیا اور متعہ واجب ہو گیا۔ اور عقد واجب کرتا ہے عوض کو پس ہوگا خلیفہ اور خلیفہ نہ اصل کے ساتھ جمع ہوتا ہے اور نہ اس کے جز کے ساتھ۔ پس نہیں واجب ہوگا جز و مہر کے وجوب کے ساتھ اور شوہر جنایت کرنے والا نہیں وحشت میں ڈال کر لہذا اس کو تادان بھی لاحق نہیں ہوگا اس کی وجہ سے۔ پس متعہ باب فضل سے ہے۔

تشریح..... قدوری کی عبارت میں ایک اشتباہ ہے پہلے اس کی وضاحت کر لی جائے۔ اشتباہ یہ ہے کہ قدوری کا صدر کلام ہر مطلقہ کے لئے انتخاب متعہ کے عموم پر دلالت کرتا ہے۔ کیونکہ لفظ کل کی جب نکرہ کی طرف اضافت کی جائے تو وہ عموم افراد کا تقاضا کرتا ہے۔ پھر اس سے مطلقہ غیر مدخول بہا کا استثناء کیا ہے۔ پس یہاں صدر کلام اور استثناء دونوں پر اشکال ہے۔ استثناء میں تو اس لئے کہ مبسوط میں ذکر کیا کہ مطلقہ غیر مدخول بہا مسمیٰ لہا کے لئے متعہ مستحب ہے اور مستحب لکل مطلقہ میں یہ بھی شامل ہے۔ پس مستثنیٰ اور مستثنیٰ منہ میں اتحاد ہو گیا یعنی اولاً تو کہا گیا کہ ہر مطلقہ کے لئے متعہ مستحب ہے۔ پھر اس مطلقہ کا استثناء کر کے کہا مگر اس مطلقہ کے لئے مستحب ہے تو یہ استثناء عن نفسه ہے جو معتد رہے یہ ایسا ہو گیا جیسے کوئی کہے جاء فی خالد الا خالد یعنی میرے پاس خالد آیا مگر خالد۔ اس کو حماقت کے سوا کیا کہا جاسکتا ہے۔

صدر کلام میں اشکال یہ ہے کہ قدوری نے کہا ہر مطلقہ کے لئے متعہ مستحب ہے اور ہر مطلقہ میں مطلقہ غیر مدخول بہا غیر مسمیٰ لہا بھی ہے۔ لہذا اس کے لئے بھی متعہ مستحب ہوگا۔ حالانکہ ایسا نہیں، بلکہ اس کے لئے متعہ واجب ہے۔ استثناء میں جو اشکال تھا اس کا جواب تو یہ ہے کہ قدوری کے نزدیک صورت مستثنیہ میں متعہ مستحب نہیں ہے کیونکہ قدوری نے اپنی شرح میں ذکر کیا کہ متعہ بعض صورتوں میں واجب اور بعض میں مستحب ہے۔ پس مطلقہ غیر مدخول بہا غیر مسمیٰ لہا کے لئے واجب ہے اور ہر مطلقہ کے لئے مستحب ہے علاوہ مطلقہ غیر مدخول بہا غیر مسمیٰ لہا کے۔ کیونکہ اس کے لئے مستحب نہیں بلکہ واجب ہے۔ پس اب مستثنیٰ منہ اور مستثنیٰ میں تقایر ہو گیا۔ لہذا استثناء عن نفسه لازم نہیں آئے گا اور یہ استثناء ذریعہ ہوگا۔ صدر کلام میں جو اشکال تھا اس کا جواب یہ ہے کہ ہر مطلقہ کے لئے متعہ مستحب ہے علاوہ مطلقہ غیر مدخول بہا غیر مسمیٰ لہا کے۔ کیونکہ اس کا حکم پہلے گزر چکا کہ اس کے لئے متعہ مستحب نہیں بلکہ واجب ہے۔ پس جب آپ نے ہر مطلقہ کے عموم سے اس مطلقہ کو خارج کر دیا تو اب صدر کلام میں کوئی اشکال باقی نہیں رہا۔

بعض حضرات نے قدوری کے کلام کے معنی بیان کئے ہیں تستحب المتعہ لکل مطلقہ سوى التي تقدم ذكرها وهي التي طلقها

قبل الدخول و قبل التسمیۃ فَاِنْ متعتها واجبة الالمطلقة واحدة و هی التي طلقها قبل الدخول بعد التسمیۃ فَاِنْ متعتها لیست بواجبة ولا مستحبة یعنی متہ مستحب ہے ہر مطلقہ کے لئے علاوہ اس کے جس کا ذکر پہلے گذر چکا اور وہ یہ ہے کہ اس کو طلاق دی دخول سے پہلے اور تسمیہ مہر سے پہلے۔ اس لئے کہ اس کا متہ واجب ہے مگر ایک مطلقہ کے لئے اور وہ یہ کہ اس کو طلاق دی دخول سے پہلے تسمیہ مہر کے بعد، اس لئے کہ اس کا متہ نہ واجب ہے اور نہ مستحب ہے۔

بعض حضرات نے جواب میں کہا کہ عبارت میں قد سمي لها مہر کی جگہ و لم یسم لها مہر ا تھا۔ کاتب سے سو ہو گیا۔ اب مطلب یہ ہوگا کہ ہر مطلقہ کے لئے متہ مستحب ہے مگر ایک مطلقہ وہ یہ کہ اس کو طلاق دی شوہر نے قبل الدخول اور اس کے لئے مہر مذکور نہیں تھا۔ کیونکہ اس کے لئے متہ مستحب نہیں بلکہ واجب ہے۔ اس صورت میں بھی کوئی اشکال نہیں ہوگا۔ (یعنی شرح ہدایہ)

ایک جواب محشی ہدایہ نے دیا ہے اس کو بھی دیکھ لیا جائے حاصل کلام یہ کہ مطلقات چار ہیں۔ اول یہ کہ مطلقہ غیر مدخول بہا غیر مسکئی لہا ہو اس کے لئے متہ واجب ہے۔ قرآن کی آیت و متعوهن علی الموسع قدرہ و علی المقتر قدرہ کی وجہ سے۔ دوم یہ کہ مطلقہ مدخول بہا غیر مسکئی لہا۔ سوم یہ کہ مطلقہ مدخول بہا مسکئی لہا ان دونوں کے لئے متہ مستحب ہے۔ وللمطلقات متاع بالمعروف کی وجہ سے۔ یعنی مطلقہ عورتوں کے لئے متہ ہے دستور شرع کے مطابق۔ چہارم یہ کہ مطلقہ غیر مدخول بہا مسکئی لہا۔ اس کے واسطے متہ نہ واجب ہے اور نہ مستحب۔ یہی صورت متن میں مستثنیٰ ہے۔ دلیل ابن عمر رضی اللہ عنہما کا قول ہے لكل مطلقة متعة الا التي فرض لها ولم يدخل بها فحسبها نصف المهر۔ یعنی ہر مطلقہ کے لئے متہ ہے مگر یہ کہ اس کے لئے مہر مقرر کیا گیا اور اس کے ساتھ دخول نہیں کیا تو اس کے لئے نصف مہر کافی ہے۔

امام شافعیؒ نے فرمایا کہ ہر مطلقہ کے لئے متہ واجب ہے مگر مطلقہ غیر مدخول بہا مسکئی لہا کے لئے متہ واجب نہیں۔ قول جدید کے مطابق اور قول قدیم کے مطابق اس کے لئے بھی متہ واجب ہے۔ حاصل یہ کہ مطلقہ غیر مدخول بہا غیر مسکئی لہا میں احناف و شوافع دونوں متفق ہیں کہ متہ واجب ہے اور مطلقہ غیر مدخول بہا مسکئی لہا میں دونوں متفق ہیں کہ متہ واجب نہیں اور باقی دو صورتوں میں احناف استحباب کے قائل ہیں اور شوافع وجوب کے۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ شوہر نے عورت کو اپنے سے جدا کر کے وحشت میں مبتلا کر دیا ہے۔ پس ہم نے وحشت فراق کو دور کرنے کے لئے بطور صلہ اور عطاء کے متہ واجب کر دیا تاکہ وحشت فراق کی تلافی ہو سکے لیکن صورت مستثنیہ میں اس لئے واجب نہیں کیا گیا کہ مطلقہ غیر مدخول بہا مسکئی لہا کے لئے نصف مہر بطریق متہ واجب ہوا ہے کیونکہ طلاق قبل الدخول معنی فسخ نکاح ہے اس لئے کہ اس حالت میں عورت کے منافع بضع بسلامت اس کی طرف لوٹ آئے اور اس کا تقاضا ہے کہ کل مہر ساقط ہونا چاہئے جیسا کہ فسخ بیع میں مشتری کے ذمہ سے کل ثمن ساقط ہو جاتا ہے۔ لیکن شریعت نے نصف مہر بطور متہ کے واجب کر دیا ہے اور متہ میں تکرار نہیں ہوتا ہے۔ پس اگر اس مطلقہ کے لئے نصف مہر کے ساتھ متہ بھی واجب کر دیا جائے تو تکرار متہ لازم آئے گا جو شرعاً درست نہیں۔ اس لئے اس مطلقہ کے لئے متہ واجب نہیں کیا گیا۔

ہماری دلیل..... سے پہلے یہ ذہن نشین کر لیجئے کہ عقد نکاح عوض سے خالی نہیں ہوتا ان تبغوا باموالکم کی وجہ سے۔ عوض مسکئی ہوگا یا مہر مثل۔ دوسری بات یہ کہ خلیفہ اصل کے ساتھ جمع نہیں ہو سکتا ہے اور نہ اصل کے جز کے ساتھ جیسے تیم وضو کے ساتھ جمع نہیں ہو سکتا ہے۔ اب دلیل کا حاصل یہ ہوگا کہ مطلقہ غیر مدخول بہا غیر مسکئی لہا کے حق میں متہ مہر مثل کا خلیفہ ہے کیونکہ طلاق قبل الدخول کی وجہ سے مہر مثل تو ساقط ہو گیا اور عقد نکاح کے لئے عوض ضروری ہے۔ لہذا مہر مثل کا خلیفہ یعنی متہ واجب ہوگا اور باقی تین صورتوں میں متہ اس لئے واجب نہیں ہو سکتا کہ ہم نے ضابطہ بیان کیا ہے کہ خلیفہ نہ اصل کے ساتھ جمع ہو سکتا ہے اور نہ اس کے کسی جز کے ساتھ۔ پس مطلقہ مدخول بہا مسکئی لہا اور مطلقہ مدخول بہا غیر مسکئی لہا کے لئے اگر متہ واجب کیا گیا تو خلیفہ کا اصل یعنی کل مسکئی یا مہر مثل کے ساتھ جمع ہونا لازم آئے گا۔ اور اگر مطلقہ غیر مدخول بہا مسکئی لہا کے لئے متہ واجب کیا گیا تو خلیفہ کا جز و اصل یعنی نصف مہر کے ساتھ جمع ہونا لازم آئے گا اور یہ سب صورتیں خلاف ضابطہ ہیں۔ اس لئے ان تینوں صورتوں میں متہ واجب نہیں ہوگا۔

وہو غیر جان سے صاحب ہدایہ نے امام شافعیؒ کی دلیل کا جواب دیا ہے۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ یہ تو تسلیم ہے کہ عورت کو فراق کی وجہ سے وحشت میں ڈال دیا۔ لیکن اس ایجاب میں وہ جانی یعنی جنایت کرنے والا نہیں ہے۔ کیونکہ شریعت نے اس کو طلاق دینے کی اجازت دی ہے۔ بلکہ بعض صورتوں میں طلاق دینا مستحب ہے۔ مثلاً جب کہ عورت تارک الصلوٰۃ ہو اور سمجھانے پر شوہر کی اطاعت نہ کرتی ہو۔ پس جو عمل شریعت کی اجازت سے حاصل ہوگا اس کا کرنے والا جانی شمار نہیں ہوتا ہے۔ لہذا جب شوہر نے طلاق دیکر کوئی جنایت نہیں کی تو اس پر طلاق دیکر وحشت میں ڈالنے کی وجہ سے تاوان بھی واجب نہیں ہوگا۔ پس یہ متعہ باب احسان کے قبیلہ سے ہوگا۔ تاوان کے قبیلہ سے نہیں۔ پس اس کو مستحب تو کہا جاسکتا ہے واجب نہیں کہا جاسکتا لہذا امام شافعیؒ کا ان صورتوں میں متعہ کو واجب قرار دینا درست نہیں ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

ایک شخص نے اپنی بیٹی کا نکاح اس شرط پر کیا کہ دوسرا بھی اپنی بیٹی یا بہن کا نکاح اس سے کرے،

اور دونوں عقد ایک دوسرے کا عوض بن جائیں، دونوں عقد درست ہیں اور مہر مثل واجب ہے

وَإِذَا زَوَّجَ الرَّجُلُ بِنْتَهُ عَلَى أَنْ يَزَوِّجَهُ الْمَتَزَوِّجُ بِنْتَهُ أَوْ أُخْتَهُ لِيَكُونَ أَحَدُ الْعَقْدَيْنِ عَوَضًا عَنِ الْآخَرِ فَالْعَقْدَانِ جَائِزَانِ وَلِكُلِّ وَاحِدَةٍ مِنْهُمَا مَهْرٌ مِثْلُهَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ بَطُلَ الْعَقْدَانِ لِأَنَّهُ جَعَلَ نِصْفَ الْبُضْعِ صَدَاقًا وَالنِّصْفَ مَهْرًا مِثْلًا وَلَا اشْتِرَاكَ فِي هَذَا لِأَنَّ الْإِجَابَ وَلَنَا أَنَّهُ سَمَّى مَا لَا يَصْلُحُ صَدَاقًا فَيَصِحُّ الْعَقْدُ وَيَجِبُ مَهْرُ الْمِثْلِ كَمَا إِذَا سَمَّى الْخَمْرَ وَالْخِنْزِيرَ وَلَا شُرْكَاءَ بَدُونِ الْإِسْتِحْقَاقِ.

ترجمہ..... اور جب کسی مرد نے اپنی بیٹی کا نکاح کیا اس شرط پر کہ نکاح کرے مزوج سے متزوج اپنی بیٹی یا بہن کا۔ تاکہ احد العقدین دوسرے کا عوض ہو جائے تو دونوں عقد جائز ہیں اور ان دونوں میں سے ہر ایک کے لئے مہر مثل ہوگا اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ دونوں عقد باطل ہیں۔ اس لئے کہ نصف بضع کو مہر بنا دیا اور نصف کو منکوحہ۔ اور اس باب میں کوئی شرکت نہیں۔ پس ایجاب باطل ہو گیا۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ ایسی چیز ذکر کی ہے جو مہر بننے کی صلاحیت نہیں رکھتی۔ پس عقد صحیح ہوگا اور مہر مثل واجب ہوگا۔ جیسا کہ جب خمر اور خنزیر کو ذکر کیا اور بغیر استحقاق کے شرکت نہیں ہوتی ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ حامد نے اپنی بیٹی کا نکاح کیا ماجد کے ساتھ اس شرط پر کہ ماجد اپنی بیٹی کا نکاح کر دے حامد کے ساتھ تاکہ احد البضعتین آخر کا مہر ہو جائے یعنی حامد کی بیٹی کا مہر ماجد کی بیٹی کا مہر حامد کی بیٹی کا ملک بضع ہے اس نکاح کو نکاح شغار کہتے ہیں۔ شغار ماخوذ ہے شغور سے اور شغور کے معنی ہیں رفع اور اخلاء یعنی اٹھانا اور خالی کرنا۔ رفع کے معنی کو لیکر وجہ تسمیہ یہ ہوگی کہ زوجین نے چونکہ مہر کو عقد سے اٹھا دیا اس لئے اس نکاح کا نام نکاح شغار رکھا گیا اور اگر معنی ہیں اخلاء یعنی خالی کرنا تو وجہ تسمیہ یہ ہوگی کہ یہ نکاح چونکہ مہر سے خالی ہے اس وجہ سے اس نکاح کو نکاح شغار کہتے ہیں اور بعض کی رائے یہ ہے کہ شغار کے معنی ہیں بعد کے اس صورت میں وجہ تسمیہ یہ ہوگی کہ گویا زوجین مہر کی نفی کر کے حق سے دور ہو گئے ہیں اس وجہ سے اس کا نام نکاح شغار رکھا گیا ہے۔

نکاح شغار..... احناف کے نزدیک صحیح ہے۔ لیکن دونوں عورتوں میں سے ہر ایک کے لئے مہر مثل واجب ہوگا۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ دونوں عقد باطل ہیں۔ صاحب ہدایہ نے امام شافعیؒ کی دلیل عقلی تو بیان کی ہے لیکن ان کی تائید میں جو حدیثیں ہیں ان کو ذکر نہیں فرمایا ہے۔ حالانکہ دو حدیثیں ان کا مستدل بن سکتی ہیں۔ اول ابن عمرؓ کی حدیث لا شغار فی الاسلام یعنی اسلام میں نکاح شغار کی کوئی گنجائش نہیں ہے۔ ترمذی نے بھی اس حدیث کو عمران بن حصینؓ سے روایت کیا ہے۔ اور دوسری حدیث جابرؓ ہے جس کو مسلمؓ نے روایت کیا۔ الفاظ حدیث یہ ہیں نہی رسول اللہ ﷺ عن الشغار۔ یعنی حضور ﷺ نے نکاح شغار سے منع فرمایا ہے۔ یہ دونوں حدیثیں نکاح شغار کے عدم جواز پر شاہد عدل ہیں۔

کتاب النکاح ۹۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 امام شافعیؒ کی عقلی دلیل یہ ہے کہ وہ شخص جس نے اپنی بیٹی کا نکاح کیا دوسرے شخص سے اس شرط پر کہ وہ اپنی بیٹی کا نکاح مجھ سے کر دے تو گویا ان دونوں بیٹیوں میں سے ہر ایک کا نصف بضع مہر اور نصف آخر منکوحہ بن گیا۔ حاصل یہ کہ ہر ایک کا نصف بضع شوہر اور اس کی بیٹی کے درمیان مشترک ہو گیا نصف بضع شوہر کے لئے ہوگا بحکم نکاح اور نصف اس کی بیٹی کے لئے ہوگا بحکم مہر۔ پس اشتراک لازم آئے گا اور منافع بضع مشترک نہیں ہوتے جیسا کہ ایک عورت دوسروں سے اپنا نکاح کرے یہ درست نہیں۔ پس جب اشتراک صحیح نہیں تو ایجاب باطل ہو گیا اور جب ایجاب باطل ہو گیا تو عقد ہی باطل ہوگا۔ اس لئے امام شافعیؒ کے نزدیک دونوں عقد باطل ہیں۔

اور ہماری دلیل یہ ہے کہ ان دونوں عقدوں میں ایسی چیز کو مہر بنایا گیا ہے جو مہر بننے کی صلاحیت نہیں رکھتی ہے اور قاعدہ ہے کہ جو چیز مہر بننے کی صلاحیت نہ رکھے اگر اس کو مہر بنادیا جائے تو عقد نکاح صحیح اور مہر مثل واجب ہوگا۔ مثلاً خمر اور خنزیر کو مہر بنادیا تو نکاح صحیح ہے اور مہر مثل واجب ہوگا ایسے ہی یہاں بھی ہوگا۔

امام شافعیؒ کی عقلی دلیل کا جواب یہ ہے کہ بضع جب مہر بننے کی صلاحیت نہیں رکھتا تو اشتراک بھی تحقق نہیں ہوگا۔ کیونکہ ایک عورت کے منافع بضع دوسری عورت کے مملوک نہیں بن سکتے ہیں پس جب شرکت ثابت نہیں ہوئی تو بضع کو مہر بنانے کی شرط شرط فاسد ہوگی اور نکاح شرط فاسد سے باطل نہیں ہوتا بلکہ خود شرط فاسدہ باطل ہو جاتی ہیں۔ لہذا اس نکاح شغار میں بضع کو مہر بنانے کی شرط باطل ہو جائے گی اور نکاح درست ہوگا اور شوہر پر مہر مثل واجب ہوگا۔

امام شافعیؒ کی جانب سے پیش کردہ حدیثوں کا جواب یہ ہے کہ نبی عین نکاح کے لئے نہیں ہے بلکہ حدیث میں نبی وارد ہوئی ہے نکاح کو تسمیہ مہر سے خالی کرنے کی وجہ سے۔ مطلب یہ ہے کہ حضور ﷺ کا مقصد عین نکاح سے منع کرنا نہیں ہے بلکہ اس کی ممانعت کی کہ نکاح کو تسمیہ مہر سے خالی رکھا جائے اور تسمیہ مہر سے اگر نکاح کو خالی رکھا گیا تو اس سے نکاح باطل نہیں ہوتا ہے۔ جیسا کہ اذان جمعہ کے بعد بیع سے منع کیا گیا ہے تو یہاں نفس بیع ممنوع نہیں بلکہ اذان جمعہ کے وقت ممنوع ہے۔

ایک سال کی خدمت یا تعلیم قرآن کو مہر مقرر کرنے کا حکم

وَإِنْ تَزَوْجُ حُرًّا امْرَأَةً عَلَىٰ خِدْمَتِهِ إِيَّاهَا سَنَةً أَوْ عَلَىٰ تَعْلِيمِ الْقُرْآنِ فَلَهَا مَهْرٌ مِثْلُهَا وَقَالَ مُحَمَّدٌ لَهَا قِيمَةُ خِدْمَتِهِ وَإِنْ تَزَوْجَ عَبْدًا امْرَأَةً بِأَذْنِ مَوْلَاهُ عَلَىٰ خِدْمَتِهِ سَنَةً جَازَ وَلَهَا خِدْمَتُهُ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَهَا تَعْلِيمُ الْقُرْآنِ وَالْخِدْمَةُ فِي الْوَجْهَيْنِ لِأَنَّ مَا يَصْلُحُ اخْتِذَ الْعَوِضَ عَنْهُ بِالْشَّرْطِ يَصْلُحُ مَهْرًا عَنْدَهُ لِأَنَّهُ بِذَلِكَ تَتَحَقَّقُ الْمُعَاوَضَةُ وَصَارَ كَمَا إِذَا تَزَوَّجَهَا عَلَىٰ خِدْمَةِ حُرٍّ آخَرَ بِرِضَاةٍ وَعَلَىٰ رَغِي الزَّوْجِ غَنَمَهَا وَلَنَا أَنَّ الْمَشْرُوعَ إِنَّمَا هُوَ الْإِبْتِغَاءُ بِالْمَالِ وَالتَّعْلِيمُ لَيْسَ بِمَالٍ وَكَذَلِكَ الْمَنَافِعُ عَلَىٰ أَصْلَانَا وَخِدْمَةُ الْعَبْدِ إِبْتِغَاءٌ بِالْمَالِ لِتَضَمُّنِهِ تَسْلِيمِ رَقَبَتِهِ وَلَا كَذَلِكَ الْحُرُّ وَلِأَنَّ خِدْمَةَ الزَّوْجِ الْحُرِّ لَا يَجُوزُ اسْتِحْقَاقُهَا بِعَقْدِ النِّكَاحِ لِمَا فِيهِ مِنْ قَلْبِ الْمَوْضُوعِ بِخِلَافِ خِدْمَةِ حُرٍّ آخَرَ بِرِضَاةٍ لِأَنَّهُ لَا مُنَاقَضَةَ وَبِخِلَافِ خِدْمَةِ الْعَبْدِ لِأَنَّهُ يَخْدُمُ مَوْلَاهُ مَعْنَىٰ حَيْثُ يَخْدُمُهَا بِأَذْنِهِ وَآمَرَهُ وَبِخِلَافِ رَغِي الْأَغْنَامِ لِأَنَّهُ مِنْ بَابِ الْقِيَامِ بِأُمُورِ الزَّوْجِيَّةِ فَلَا مُنَاقَضَةَ عَلَىٰ أَنَّهُ مَمْنُوعٌ فِي رِوَايَةٍ ثُمَّ عَلَىٰ قَوْلِ مُحَمَّدٍ تَجِبُ قِيمَةُ الْخِدْمَةِ لِأَنَّ الْمُسْمَىٰ مَالٌ إِلَّا أَنَّهُ عَجَزَ عَنِ التَّسْلِيمِ لِمَمَّاكَانِ الْمُنَاقَضَةِ فَصَارَ كَالزَّوْجِ عَلَىٰ عَبْدِ الْغَيْرِ وَعَلَىٰ قَوْلِ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ يَجِبُ مَهْرُ الْمِثْلِ لِأَنَّ الْخِدْمَةَ لَيْسَتْ بِمَالٍ إِذَا لَا يَسْتَحِقُّ فِيهِ بِحَالٍ فَصَارَ كَتَسْمِيَةِ الْخَمْرِ وَالْخِنْزِيرِ وَهَذَا لِأَنَّ تَقَرُّمَهَا بِالْعَقْدِ

لِلضَّرُورَةِ فَإِذَا لَمْ يَجِبْ تَسْلِيمُهُ فِي الْعَقْدِ لَا يَظْهَرُ تَقْوَمُهُ فَيَقْبَى الْحُكْمُ عَلَى الْأَصْلِ وَهُوَ مَهْرُ الْمِثْلِ.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا آزاد مرد نے کسی عورت سے آزاد مرد کے خدمت کرنے کی شرط پر عورت کی ایک سال کے لئے یا تعلیم قرآن پر تو عورت کے لئے مہر مثل ہوگا۔ اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ عورت کے لئے آزاد کی خدمت کی قیمت ہوگی۔ اور اگر غلام نے کسی عورت سے نکاح کیا اپنے مولیٰ کی اجازت سے اس شرط پر کہ غلام ایک سال خدمت کرے گا تو جائز ہے اور عورت کے لئے اس غلام کی خدمت ہی ہوگی اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ عورت کے لئے تعلیم قرآن ہوگی اور دونوں صورتوں میں (شوہر غلام ہو یا آزاد) خدمت ہوگی۔ اس لئے کہ جو چیز اس لائق ہے کہ شرط کے ساتھ اس کا عوض لیا جاسکتا ہے (معوذ بنایا جاسکتا ہے) تو وہ چیز امام شافعیؒ کے نزدیک مہر ہو سکتی ہے۔ کیونکہ اس اخذ عوض سے معاوضہ متحقق ہو جاتا ہے اور یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ جب نکاح کیا کسی عورت سے حراًخر کی خدمت پر اس کی رضامندی سے اور شوہر کے عورت کی بکریاں چرانے پر اور ہماری دلیل یہ ہے کہ مشروع ابتغاء بالمال ہے اور تعلیم قرآن مال نہیں اور ایسا ہی منافع ہماری اصل پر اور غلام کی خدمت ابتغاء بالمال ہے اس کے متضمن ہونے کی وجہ سے تسلیم رقبہ کو اور آزاد ایسا نہیں ہے۔ اور اس لئے کہ آزاد شوہر کی خدمت کرنا ایسی چیز ہے کہ عقد نکاح کی وجہ سے عورت کا استحقاق جائز نہیں کیونکہ اس میں قلب موضوع ہے اس کے برخلاف دوسرے آزاد کی خدمت اس کی رضامندی سے اس لئے کہ کوئی مناقضہ نہیں اور بخلاف غلام کی خدمت کے اس لئے کہ وہ خدمت کرتا ہے اپنے مولیٰ کی معنی کے اعتبار سے چنانچہ وہ عورت کی خدمت کرتا ہے مولیٰ کے اذن اور اس کے حکم سے اور بخلاف بکریاں چرانے کے کیونکہ یہ خانگی امور میں سے ہے پس کوئی مناقضہ نہیں۔ علاوہ ازیں ایک روایت میں تسلیم ہی نہیں۔ پھر امام محمدؒ کے قول کی بنا پر خدمت کی قیمت واجب ہوگی کیونکہ مسکى مال ہے مگر یہ کہ شوہر تسلیم سے عاجز آ گیا مناقضہ کی وجہ سے پس یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ عبد غیر پر نکاح کرنا اور شیخینؒ کے قول کی بنا پر مہر مثل واجب ہوگا اس لئے کہ خدمت مال نہیں ہے اس لئے کہ نکاح میں کسی بھی حال میں خدمت کا استحقاق نہیں ہے۔ پس یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ خمر اور خنزیر کا تسمیہ اور یہ وجوب مہر مثل اس لئے کہ خدمت کا مقوم ہونا عقد اجارہ میں ضرورت کی وجہ سے ہے پس جب عقد نکاح میں غیر مقوم یعنی خدمت کا سپرد کرنا واجب نہیں ہوا تو اس کا مقوم ظاہر نہیں ہوگا۔ پس حکم اصل پر باقی رہے گا اور وہ مہر مثل ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ کسی آزاد مرد نے کسی عورت سے نکاح کیا اور مہر بنایا کہ میں ایک سال بیوی کی خدمت کروں گا یا تعلیم قرآن کو مہر بنایا یعنی یہ کہا کہ میں اپنی بیوی کو قرآن پاک کی تعلیم دوں گا۔ میری طرف سے یہی مہر ہے۔ ان دونوں صورتوں میں شیخینؒ کے نزدیک مہر مثل واجب ہوگا۔ اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ آزاد شوہر کی خدمت کی قیمت واجب ہوگی اور اگر غلام نے اپنے مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا اور مہر بنایا اپنی ایک سال کی خدمت کو تو خدمت غلام کو مہر بنانا جائز ہے اور عورت کے لئے خدمت ہی ہوگی۔

امام شافعیؒ کا مذہب..... یہ ہے کہ تعلیم قرآن اور آزاد و غلام دونوں کی خدمت کو مہر بنانا درست ہے۔

امام شافعیؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ عقد نکاح عقد معاوضہ ہے لہذا جو چیز معوض بن سکتی ہے یعنی اس کا عوض لیا جاسکتا ہے تو وہ چیز عقد نکاح میں عوض یعنی مہر بھی بن سکتی ہے تاکہ معاوضہ کے معنی متحقق ہو جائیں۔ اور چونکہ تعلیم قرآن اور خدمت دونوں کا عوض لیا جاتا ہے۔ لہذا یہ دونوں خود عوض یعنی مہر بھی بن سکتے ہیں۔ پس یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ دوسرے آزاد مرد کی خدمت کو مہر بنانا اور شوہر کا عورت کی بکریاں چرانے کو مہر بنانا اور چونکہ یہ دونوں صورتیں بالاتفاق جائز ہیں۔ لہذا تعلیم قرآن اور خدمت زوج حر کو مہر بنانا بھی جائز ہوگا۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ عقد نکاح میں ابتغاء بالمال مشروع ہے ان تبتغوا بما هو الکم کی وجہ سے اور تعلیم قرآن مال نہیں۔ لہذا تعلیم قرآن کے عوض ابتغاء مشروع نہیں ہوگا اور ایسے ہی منافع ہماری اصل پر مال نہیں۔ کیونکہ تمول کے لئے ضروری ہے کہ دوزمانوں میں باقی رہے اور منافع خدمت دوزمانوں میں باقی نہیں رہتے ہیں اس وجہ سے ہم کہتے ہیں کہ خدمت بھی مال نہیں۔ لہذا خدمت کے ساتھ بھی ابتغاء مشروع نہیں ہوگا۔

یہ بات واضح رہے کہ اس دلیل کی بنیاد پر حراًخر کی خدمت اور بکریاں چرانے کو مہر بنانا درست نہیں ہوگا۔ کیونکہ یہ بھی منافع ہیں۔ اور ہمارے

نزدیک خدمت غلام کو مہر بنانا اس لئے درست ہے کہ خدمت غلام ابتداءً بالمال ہے اور خدمت غلام، مال اس لئے ہے کہ جب غلام خدمت کرے گا تو گویا اس نے اپنی گردن کو سپرد کر دیا اور غلام کا رقبہ مال ہے لہذا اس صورت میں مہر مال ہوگا غیر مال نہیں اور آزاد ایسا نہیں کہ جب خدمت کرے گا تو گویا اپنے رقبہ کو سپرد کر دے گا پس آزاد کی خدمت مال نہیں ہوگی۔ دوسری دلیل یہ کہ اگر آزاد شوہر کی خدمت کو مہر بنایا گیا تو عورت عقد نکاح کی وجہ سے مستحق نہیں ہو سکتی ہے کیونکہ اس استحقاق میں قلب موضوع ہے۔ قلب موضوع اس وجہ سے ہے کہ عورت خادمہ ہو اور مرد مخدوم اب اگر شوہر کی خدمت کو مہر بنادیا گیا تو عورت مخدومہ اور شوہر خادم بن جائے گا۔ اور یہ بالاتفاق موضوع نکاح کے خلاف ہے۔ امام شافعیؒ نے قیاس کیا تھا دوسرے آزاد کی خدمت پر کہ جس طرح حراً خری خدمت کو اس کی رضا مندی سے مہر بنایا جاسکتا ہے اسی طرح زوجہ کی خدمت کو بھی مہر بنایا جاسکتا ہے۔ ہماری طرف سے اس کا جواب یہ ہوگا کہ حراً خری خدمت کو مہر بنانا اس لئے درست ہے کہ وہ حراً خرا اپنے رقبہ کو سپرد کر دے گا۔ جیسے کسی آزاد کو اجارہ پر لے لیا گیا تو وہ حرمستاجر اپنے رقبہ کو سپرد کر دیتا ہے اور اصل بات یہ ہے کہ اس میں قلب موضوع نہیں ہے کہ مخدوم خادم بن گیا اور خادمہ مخدومہ بن گئی اس کے علاوہ ہمارے نزدیک ایک روایت کے مطابق حراً خری خدمت کو بھی مہر بنانا درست نہیں لہذا اس پر قیاس کرنا بھی درست نہیں ہوگا۔ (فتح القدیر)

اور رہا یہ کہ غلام کی خدمت کو مہر بنانے میں بھی قلب موضوع لازم آئے گا ہم جواب دیں گے کہ اس صورت میں قلب موضوع لازم نہیں آئے گا۔ کیونکہ غلام درحقیقت اپنے مولیٰ ہی کی خدمت کرتا ہے۔ چنانچہ غلام کی یہ خدمت اس کے مولیٰ کی اجازت اور امر سے ہے اور جب غلام اپنے مولیٰ کی خدمت کرتا ہے اپنی بیوی کی نہیں تو پھر قلب موضوع نہیں ہوگا۔ کیونکہ قلب موضوع تو اس وقت ہوتا جبکہ اپنی بیوی کی خدمت کرتا اور بکریاں چرانے پر قیاس کرنا بھی درست نہیں۔ اول تو اس لئے کہ شوہر کا بیوی کی بکریاں چرانا خدمت کرنے کے قبیل سے نہیں ہے بلکہ وہ خانگی امور میں سے ہے اور جب بکریاں چرانے کو مبسوط کی ایک روایت کے مطابق مہر قرار دینا ہی درست نہیں ہے۔ پس اس روایت کے مطابق اس پر قیاس کرنا جائز نہیں ہوگا۔

مصنفؒ کی عبارت میں تسامع ہے اس لئے کہ دلیل میں کہا: "لنا ان المشروع الى آخره ہم سوال کرتے ہیں کہ امام محمدؒ مصنفؒ کے قول ولنا میں داخل ہیں یا خارج؟ اگر آپ داخل مانتے ہیں تو مصنفؒ کا قول ثم علی قول محمدؒ تجب فيه الخدمة لأن المسمى مال۔ اس کے منافی ہوگا۔ کیونکہ پہلے امام محمدؒ کے قول پر خدمت کو غیر مال کہا اور یہاں مال فرما رہے ہیں۔ اور اگر امام محمدؒ مصنفؒ کے قول ولنا سے خارج ہیں تو مناسب یہ تھا کہ مصنفؒ بجائے ولنا کے ولہما فرماتے۔ جواب اس کا یہ ہے کہ تعلیم قرآن کی طرف نسبت کرتے ہوئے امام محمدؒ ولنا میں داخل ہیں۔ کیونکہ تعلیم قرآن کو امام محمدؒ بھی غیر مال قرار دیتے ہیں اور خدمت کی طرف نسبت کرتے ہوئے امام محمدؒ ولنا سے خارج ہیں۔ کیونکہ خدمت امام محمدؒ کے نزدیک مال ہے۔ پس اب کوئی تسامع نہیں رہا۔ (فتح القدیر)۔

بہر حال امام محمدؒ کے قول کی بناء پر خدمت کو مہر بنانا درست ہے لیکن شوہر پر خدمت واجب نہیں ہوگی بلکہ اس کی قیمت واجب ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ مسمیٰ یعنی خدمت مال تو ہے لیکن اس کو سپرد کرنے سے شوہر عاجز آ گیا کیونکہ خدمت کرنے کی صورت میں قلب موضوع لازم آئے گا۔ اور قاعدہ ہے کہ کوئی شخص اگر مہر مسمیٰ کو سپرد کرنے سے عاجز آ جائے تو اس کی قیمت واجب ہوتی ہے۔ جیسے کہ کسی نے عبد غیر کو مہر بنادیا تو اس صورت میں عبد غیر کی قیمت واجب ہوگی۔ کیونکہ وہ عبد غیر کو سپرد کرنے سے عاجز ہے۔

شیخینؒ کے قول کی بناء پر مہر مثل واجب ہوگا کیونکہ آزاد کی خدمت مال نہیں ہے اور مال نہ ہونے کی وجہ یہ ہے کہ نکاح میں خدمت کا عورت کو کسی حال میں استحقاق نہیں ہوتا ہے اگر خدمت مال ہوتی تو اس کا استحقاق ضرور ہوتا۔ بعض شارحین نے بیان کیا ہے کہ اس جگہ کلمہ او ہے اصل عبارت تھی، لأن الخدمة ليست بمال او لا يستحق فيه بحال۔ اس صورت میں مطلب یہ ہوگا کہ مصنفؒ کا قول لأن الخدمة ليست بمال ماور لا يستحق فيه بحال دونوں وجوب مہر مثل پر دلیل ہیں اور قول اول سے اشارہ ہوگا مصنفؒ کے قول ولنا ان المشروع بالاقتضاء بالمال کی طرف اور ثانی سے اشارہ ہوگا مصنفؒ کے قول ولأن خدمة الزوج الحر لا يجوز استحقاقها بعقد النكاح کی طرف۔

پس جس طرح تسمیہ غم اور خیر کی صورت میں مہر مثل واجب ہوگا۔ اسی طرح خدمت کو مہر بنانے کی صورت میں بھی مہر مثل واجب ہوگا۔

وهذا لأن تقومها الى اخره سے ایک اشکال کا جواب ہے۔ اشکال یہ ہے کہ احناف میں سے شیخین نے خدمت کو مہر بنانے کی صورت میں مہر مثل اس لئے واجب کیا ہے کہ خدمت حرام مال متقوم نہیں۔ لیکن ہم پوچھتے ہیں کہ اگر آزادی کی خدمت مال متقوم نہیں تو پھر آزاد کو اجارہ پر دینا کیسے درست ہوگا۔ حالانکہ آزاد کو اجرت پر دیا جاتا ہے

جواب آزاد آدمی کی خدمت کا عقد اجارہ میں متقوم ہونا صرف لوگوں کی ضرورت کو پورا کرنے کے لئے ہے۔ ورنہ خدمت حرام متقوم نہیں ہے۔ پس اب اشکال نہیں ہوگا۔ اب ہم کہتے ہیں کہ جب قلب موضوع کی وجہ سے عقد نکاح میں خدمت کو مہر پر کرنا جائز نہیں ہے تو خدمت حرام مال متقوم ہونا بھی ظاہر نہیں ہے۔ لہذا حکم اصل پر باقی رہے گا اور اصل ہے مہر مثل۔ لہذا اس صورت میں مہر مثل واجب ہوگا۔

ہزار روپے مہر کے ساتھ نکاح کیا، عورت نے قبضہ بھی کر لیا پھر شوہر کو بہہ کر دیا اور مرد نے

دخول سے پہلے طلاق دے دی، پانچ سو کے ساتھ عورت پر رجوع کرے گا

فَإِنْ تَزَوَّجَهَا عَلَى أَلْفٍ فَقَبَضَتْهَا وَهَبَتْهَا لَهُ ثُمَّ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا رَجَعَ عَلَيْهَا بِخَمْسِ مِائَةٍ لِأَنَّهُ لَمْ يَصِلْ إِلَيْهِ بِالْهَبَةِ عَيْنُ مَا يَسْتَوْجِبُهُ لِأَنَّ الدَّرَاهِمَ وَالْذَنَابِيرَ لَا تَتَعَيَّنَانِ فِي الْعُقُودِ وَالْفُسُوحُ وَكَذَا إِذَا كَانَ الْمَهْرُ مَكِيلًا أَوْ موزُونًا اخْرَفَى الذِّمَّةَ لِعَدَمِ تَعَيُّنِهَا فَإِنْ لَمْ تَقْبِضِ أَلْفَ حَتَّى وَهَبَتْهَا لَهُ ثُمَّ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا لَمْ يَرْجِعْ وَاحِدٌ مِنْهُمَا عَلَى صَاحِبِهِ بِشَيْءٍ وَفِي الْقِيَاسِ يَرْجِعُ عَلَيْهَا بِنِصْفِ الصَّدَاقِ وَهُوَ قَوْلُ زُفَرٍ لِأَنَّهُ سَلَّمَ الْمَهْرَ لَهُ بِالْإِبْرَاءِ فَلَا تَبْرَأُ عَمَّا يَسْتَحِقُّهُ بِالطَّلَاقِ قَبْلَ الدُّخُولِ وَجَهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّهُ وَصَلَ إِلَيْهِ عَيْنُ مَا يَسْتَحِقُّهُ بِالطَّلَاقِ قَبْلَ الدُّخُولِ وَهُوَ بَرَاءَةٌ ذِمَّتِهِ عَنْ نِصْفِ الْمَهْرِ وَلَا يَبَالِي بِاخْتِلَافِ السَّبَبِ عِنْدَ حُصُولِ الْمَقْصُودِ.

ترجمہ پس اگر نکاح کیا عورت سے ایک ہزار پر پھر عورت نے اس ایک ہزار پر قبضہ کر لیا اور شوہر کو بہہ کر دیا۔ پھر شوہر نے طلاق دی اس کے ساتھ دخول سے پہلے تو شوہر عورت سے پانچ سو پر رجوع کرے گا۔ اس لئے کہ بہہ کے ذریعہ شوہر کی طرف بعینہ وہ نہیں پہنچا جس کا شوہر مستحق ہوا ہے اس لئے کہ دراہم و ذنابیر متعین نہیں ہوتے ہیں۔ اور ایسے ہی جبکہ ہر مکیلی یا کوئی دوسری موزون چیز ذمہ میں ہو۔ اس کے متعین نہ ہونے کی وجہ سے پس اگر عورت نے ہزار پر قبضہ نہیں کیا۔ حتیٰ کہ شوہر کو ہزار بہہ کر دیا۔ پھر اس کو طلاق قبل الدخول دی تو ان دونوں میں سے کوئی اپنے ساتھی پر کوئی شی رجوع نہ کرے۔ اور قیاس میں ہے کہ عورت سے نصف مہر رجوع کرے اور وجہ استحسان یہ ہے کہ شوہر کی طرف بعینہ وہ پہنچ گیا جو کا وہ طلاق قبل الدخول کی وجہ سے مستحق ہوا ہے اور وہ نصف مہر سے اس کے ذمہ کا بری ہونا ہے اور مقصود کے حصول کے وقت اختلاف سبب کی پرواہ نہیں کی جاتی ہے۔

تشریح اس مسئلہ کی اولاً تقسیم یہ ہے کہ عورت سے نکاح یا تو ایسی چیز پر ہوا جو متعین کرنے سے متعین نہیں ہوتی۔ جیسے نقد یا ایسی چیز پر جو متعین کرنے سے متعین ہو جاتی ہے جیسے گندم، جو وغیرہ اشیاء پھر ان دونوں میں سے ہر ایک کی دو صورتیں ہیں یا تو عورت نے مہر پر قبضہ کر لیا ہے یا نہیں اور ان دونوں میں سے ہر ایک کی دو صورتیں ہیں عورت نے کل مال مہر بہہ کیا یا بعض مہر۔

سب سے پہلے یہ مسئلہ بیان کیا ہے کہ عورت سے نکاح کیا ایسی چیز پر جو متعین کرنے سے متعین نہیں ہوتی ہے۔ اور وہ ایک ہزار درہم ہے۔ پھر عورت نے اس پر قبضہ کیا اور پھر شوہر کو پورا ایک ہزار بہہ دیدیا پھر طلاق قبل الدخول واقع ہوگئی تو اس کا حکم یہ ہے کہ شوہر بیوی سے پانچ سو درہم واپس

کتاب النکاح ۱۰۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 لے لے۔ دلیل سے پہلے یہ سمجھ لینا چاہئے کہ دراہم ودنا میر عقود و فسخ میں متعین کرنے سے متعین نہیں ہوتے ہیں۔ مثلاً کسی نے ہاتھ میں دراہم
 لے کر کہا کہ اس دراہم کے عوض میں نے یہ سامان خرید لیا۔ بائع نے قبول کر لیا تو اب مشتری کو اختیار ہے کہ جو دراہم متعین کئے تھے وہ دیدے یا
 دوسرے دیدے۔ یا مثلاً عقد بیع کے مکمل ہونے کے بعد اقالہ یعنی فسخ کیا تو بائع وہی روپے واپس کر دے جو مشتری نے دیئے تھے یا دوسرے
 واپس کر دے۔ دونوں درست ہیں۔

اب دلیل کا حاصل یہ ہوگا کہ شوہر طلاق قبل الدخول کی وجہ سے نصف مقبوض کا مستحق ہے اور عورت کے ہبہ کرنے سے شوہر کی طرف بعینہ وہ
 نہیں پہنچا جس کا شوہر مستحق ہوا تھا۔ کیونکہ دراہم ودنا میر متعین کرنے سے متعین نہیں ہوتے ہیں۔ پس عورت کی جانب سے ایک ہزار کا ہبہ ایسا ہے
 جیسا کہ مقبوض کے علاوہ دوسرے ہزار کا ہبہ کیا ہوا اور جب شوہر تک وہ نصف مہر نہیں پہنچا جس کا وہ مستحق تھا تو پھر شوہر کے لئے عورت سے نصف مہر
 رجوع کرنے کا اختیار باقی رہے گا۔ اور یہی حکم اس وقت ہے کہ جبکہ مہر بنایا کسی ملکیتی چیز کو یا دراہم ودنا میر کے علاوہ کسی دوسری موزونی شے کو۔ لیکن یہ
 ملکیتی یا موزونی چیز شوہر کے ذمہ میں ہے اس کو متعین نہیں کیا۔ کیونکہ اگر ملکیتی یا موزونی چیز مشارالہ ہے تو وہ متعین ہوتی ہے اس کا یہ حکم نہیں ہوگا۔

دوسری صورت یہ ہے کہ اگر عورت نے بغیر قبضہ کئے اس ایک ہزار کو ہبہ کر دیا اور پھر طلاق قبل الدخول واقع ہوگئی تو زوجین میں سے کوئی کسی
 سے رجوع نہیں کرے گا۔ اور قیاس کا تقاضا یہ ہے کہ شوہر نصف مہر رجوع کرے یہی قول ہے امام زفرؒ کا۔ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ عورت نے بغیر
 قبضہ کے ہبہ کر کے شوہر کو مہر سے بری کر دیا اور عورت کے بری کر دینے جو ایک ہزار شوہر کے لئے سلامت رہا وہ غیر ہے اس کا جس کا شوہر طلاق قبل
 الدخول کی وجہ سے مستحق ہوا تھا۔ یعنی نصف مہر سے بری الذمہ ہونا۔ پس جب شوہر کے لئے وہ غیر سلامت رہا جس کا شوہر مستحق ہوا تھا تو عورت اس
 نصف مہر سے بری نہیں ہوگی، جس کا شوہر طلاق قبل الدخول کی وجہ سے مستحق ہے۔ اس وجہ سے ہمارا مذہب یہ ہے کہ شوہر کو اس صورت میں بھی
 نصف مہر واپس لینے کا حق رہے گا۔

وجہ استحسان یہ ہے کہ جب عورت نے کل مہر سے بری کر دیا تو شوہر کو بعینہ وہ پہنچ گیا جس کا وہ طلاق قبل الدخول کی وجہ سے مستحق ہوا ہے۔
 کیونکہ طلاق قبل الدخول کی وجہ سے شوہر کا حق تھا نصف مہر سے بری الذمہ ہونے میں اور جب کل مہر ہی سے بری الذمہ ہو گیا تو نصف مہر سے بدرجہ
 اولیٰ بری الذمہ ہوگا۔ لیکن اگر کوئی یہ کہے کہ شوہر کا حق طلاق قبل الدخول کی وجہ سے تھا نصف مہر سے بری الذمہ ہونے میں اور یہ نصف شوہر کی طرف
 پہنچا ہے دوسرے سبب سے یعنی عورت کے بری کر دینے سے تو سبب بدل گیا۔ صاحب ہدایہ نے ولایائی باختلاف السبب سے اسی اشکال کا جواب
 دیا ہے۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ حصول مقصود کے وقت اختلاف سبب کی پروا نہیں کی جاتی ہے۔ اور مقصود یعنی نصف مہر سے بری ہونا پایا گیا۔ سبب
 کچھ بھی ہو۔ عرف عام میں ایک کہات ہے آم کھانے سے مطلب پیڑ گننے سے کیا مطلب۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ ایک آدمی نے کسی سے کہا کہ تیرا
 مجھ پر ایک ہزار روپیہ ہے اس باندی کا شمن جو میں نے تجھ سے خریدی ہے۔ مقرر نے کہا کہ باندی تو تیری ہی ہے البتہ میرا تجھ پر ایک ہزار روپیہ
 ہے۔ اس صورت میں اقرار کرنے والے پر ایک ہزار روپیہ واجب ہوگا۔ اس لئے کہ مقصود حاصل ہو گیا اگرچہ سبب میں مقرر نے مقرر کی تکذیب کی
 ہے یعنی بیع میں مقرر نے تکذیب کی ہے۔ پس معلوم ہوا کہ حصول مقصود کے وقت اختلاف اسباب کی پروا نہیں کی جاتی ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

عورت نے پانچ سو پر قبضہ کیا پھر ہزار پورا ہبہ کر دیا، پھر مرد نے دخول سے پہلے طلاق دے

دی ایک دوسرے پر رجوع نہیں کریں گے

وَلَوْ قَبِضَتْ خَمْسٌ مِّائَةٍ ثُمَّ وَهَبَتْ الْآلِفَ كُلَّهَا الْمَقْبُوضِ وَغَيْرَهُ أَوْ وَهَبَتْ الْبَاقِي ثُمَّ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا
 لَمْ يَرْجِعْ وَاحِدٌ مِنْهُمَا عَلَى صَاحِبِهِ بِشَيْءٍ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ لَا يَرْجِعُ عَلَيْهَا بِنِصْفِ مَا قَبِضَتْ إِغْتِبَارًا لِلْبَعْضِ

بِالْكُلِّ وَلَا تَنْفَكُ عَنْهُ الْبَعْضُ حَطَّ فَلْيَتَحَقَّقْ بِأَصْلِ الْعَقْدِ وَلَا يَبْغِي حَافِظَةً أَنْ مَقْصُودَ الزَّوْجِ حَصَلَ وَهُوَ سَلَامَةُ نِصْفِ
الصَّدَاقِ بِلَا عَوْضٍ فَلَا يَسْتَوْجِبُ الرُّجُوعَ عِنْدَ الطَّلَاقِ وَالْحَطُّ لَا يُلْتَحَقُّ بِأَصْلِ الْعَقْدِ فِي النِّكَاحِ إِلَّا تَرَى
أَنَّ الزِّيَادَةَ فِيهِ لَا تُلْتَحَقُّ حَتَّى لَا تَنْتَصِفَ.

ترجمہ..... اور اگر عورت نے قبضہ کیا پانچ سو درہم پر پھر ہبہ کر دیا کل کے کل کو مقبوض اور غیر مقبوض یا ہبہ کر دیا باقی کو۔ پھر طلاق دی اس کے ساتھ
دخول سے پہلے تو ان دونوں میں سے کوئی کسی پر رجوع نہ کرے ابو حنیفہ کے نزدیک اور صاحبین نے فرمایا کہ عورت سے رجوع کرے نصف مقبوض
پر بعض کو کل پر قیاس کرتے ہوئے۔ اور اس لئے کہ بعض کا ہبہ کم کرنا ہے۔ پس حط یعنی کم کرنا لاحق ہوگا اصل عقد کے ساتھ۔ اور ابو حنیفہ کی دلیل یہ
ہے کہ شوہر کا مقصود حاصل ہو گیا اور وہ نصف مہر کا سلامت رہنا ہے بلا عوض پس طلاق کے وقت رجوع کا مستحق نہیں ہوگا۔ اور حط (کم کرنا) اصل
عقد کے ساتھ لاحق نہیں ہوتا ہے، نکاح میں۔ کیا تو نے غور نہیں کیا کہ نکاح میں زیادتی (اصل عقد کے ساتھ) لاحق نہیں ہوتی ہے چنانچہ زیادتی
کی تنصیف نہیں ہوگی۔

تشریح..... اب صرت یہ ہے کہ عورت نے پانچ سو درہم پر قبضہ کیا اور پھر شوہر کے لئے ایک ہزار مقبوض اور غیر مقبوض دونوں کو ہبہ کر دیا یا صرف
غیر مقبوض کو ہبہ کر دیا اور طلاق قبل الدخول واقع ہو گئی تو زوجین میں سے کسی کو کسی پر رجوع کا حق نہیں ہوگا امام ابو حنیفہ کے نزدیک اور صاحبین کا
مسئلہ یہ ہے کہ شوہر نصف مقبوض یعنی دوسو پچاس درہم رجوع کر لے۔ صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ وہ بعض کو کل پر قیاس کرتے ہیں چنانچہ فرماتے
ہیں کہ اگر عورت کل پر قبضہ کرتی اور شوہر کے لئے ہبہ کر دیتی پھر شوہر اس کو طلاق قبل الدخول دیدیتا تو ہمارے نزدیک شوہر عورت سے نصف مقبوض
رجوع کرتا پس ایسے ہی جب عورت نے بعض پر قبضہ کیا تو اس بعض کے نصف پر رجوع کا حق ہوگا۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ بعض کا ہبہ یعنی نصف غیر
مقبوض کا ہبہ عورت کی طرف سے حط ہے یعنی کم کر دینا اور حط لاحق ہوتا ہے اصل عقد کے ساتھ تو گویا شوہر نے ابتداء ہی پانچ سو مقبوض پر نکاح کیا
ہے۔ پس یہ پانچ سو درہم کل مہر ہونگے۔ اور کل مہر کے بارے میں حکم گمزد چکا کہ اگر کل مہر پر قبضہ کر کے عورت پورے مہر کو ہبہ کر دے تو نصف کے
رجوع کا حق رہتا ہے۔ لہذا ایسے ہی یہاں بھی نصف مقبوض کے رجوع کا حق حاصل ہوگا۔

امام ابو حنیفہ کی دلیل..... یہ ہے کہ شوہر کا مقصود ہے بلا عوض نصف مہر کا سلامت رہنا اور یہ مقصود طلاق سے پہلے ہی حاصل ہو چکا۔ لہذا طلاق
کے بعد رجوع کا مستحق نہیں ہوگا۔

صاحبین کی دلیل کا جواب..... یہ ہے کہ حط نکاح میں اصل عقد کے ساتھ لاحق نہیں ہوتا ہے وجہ یہ ہے کہ مثلاً ایک آدمی نے کسی عورت سے
بیس درہم پر نکاح کیا عورت نے پندرہ درہم شوہر کو ہبہ کر دیئے۔ تو اب شوہر پر دس درہم واجب نہیں ہوں گے۔ بلکہ پانچ درہم واجب ہوں گے۔
اگر حط اصل عقد کے ساتھ لاحق ہوتا تو ایسا ہو جاتا گویا کہ شوہر نے پانچ درہم پر نکاح کیا ہے۔ اور پانچ درہم پر اگر نکاح کیا جائے تو دس درہم واجب
ہوتے ہیں۔ لہذا اس صورت میں دس درہم واجب ہونے چاہئیں تھے۔ حالانکہ ایسا نہیں ہے۔ بلکہ شوہر پر پانچ ہی واجب ہیں۔ پس معلوم ہوا کہ
حط اصل عقد کے ساتھ لاحق نہیں ہوتا ہے۔ صاحب ہدایہ نے حط کے اصل عقد کے ساتھ لاحق نہ ہونے کی ایک وجہ یہ بیان کی ہے کہ نکاح میں زیادتی
بالاتفاق اصل عقد کے ساتھ لاحق نہیں ہوتی۔ مثلاً شوہر نے مہر سبکی پر پچاس درہم زیادہ کر دیئے اور پھر طلاق قبل الدخول دیدی تو ان پچاس کی
تنصیف نہیں ہوگی لہذا جس طرح زیادتی اصل عقد کے ساتھ لاحق نہیں ہوتی۔ اسی طرح حط بھی اصل عقد کے ساتھ لاحق نہ ہونا چاہئے۔

عورت نے نصف سے کم ہبہ کیا اور باقی پر قبضہ کیا تو مرد عورت سے پورے نصف کے اتمام کے لئے رجوع کرے گا
وَلَوْ كَانَتْ وَهَبَتْ أَقْلَ مِنَ النِّصْفِ وَقَبِضَتْ الْبَاقِيَ فَعِنْدَهُ يَرْجِعُ عَلَيْهَا إِلَى تَمَامِ النِّصْفِ وَعِنْدَهُمَا بِنِصْفِ

ترجمہ..... اور اگر عورت نے نصف سے کم بہہ کیا اور باقی پر قبضہ کیا تو امام صاحبؒ کے نزدیک شوہر رجوع کرے گا عورت پر تمام نصف تک اور صاحبینؒ کے نزدیک نصف مقبوض (رجوع کرے گا)

تشریح..... صورت یہ ہے کہ نکاح ہوا مثلاً ایک ہزار پر عورت نے دو سو روپے شوہر کو بہہ کر دیئے اور باقی آٹھ سو روپے پر قبضہ کیا۔ اس بارے میں امام صاحبؒ کا مذہب یہ ہے کہ اتنا اور واپس لے لے کہ نصف مہر ہو جائے یعنی تین سو روپے شوہر عورت سے اور واپس کر لے۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک نصف مقبوض یعنی چار سو روپے رجوع کرے گا۔ صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ جب نصف سے کم بہہ کر دیا اور بہہ حط ہے۔ پس یہ حط اصل عقد کے ساتھ لاحق ہوگا تو گویا مقدار مقبوض ہی مہر ہے۔ پس جب طلاق قبل الدخول دی تو عورت سے مقدار مقبوض کے نصف کا رجوع کر سکتا ہے۔

اور امام صاحبؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ طلاق قبل الدخول کی صورت میں شوہر کے لئے نصف مہر سلامت رہنا چاہئے۔ سبب کچھ بھی ہو لہذا تین سو روپے عورت سے اور وصول کرے تاکہ شوہر کے پاس نصف مہر پہنچ جائے۔

سامان پر نکاح کیا، عورت نے قبضہ کیا یا نہیں کیا، عورت نے مرد کو بہہ کیا، مرد نے دخول سے پہلے طلاق دے دی، مرد رجوع نہیں کرے گا

وَلَوْ كَانَ تَزَوُّجَهَا عَلَى عَرَضٍ فَقَبَضَتْ أَوْ لَمْ تَقْبِضْ فَوَهَبَتْ لَهُ ثُمَّ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا لَمْ يَرْجِعْ عَلَيْهَا بَشْيٌ وَفِي الْقِيَاسِ وَهُوَ قَوْلُ زُفَرٍّ رَجَعَ عَلَيْهَا بِنِصْفِ قِيمَتِهِ لِأَنَّ الْوَاجِبَ فِيهِ رَدُّ نِصْفِ عَيْنِ الْمَهْرِ عَلَى مَا مَرَّ تَقْرِيرُهُ وَجْهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّ حَقَّهُ عِنْدَ الطَّلَاقِ سَلَامَةُ نِصْفِ الْمَقْبُوضِ مِنْ جِهَتِهَا وَقَدْ وَصَلَ إِلَيْهِ وَلِهَذَا لَمْ يَكُنْ لَهَا دَفْعُ شَيْءٍ آخَرَ مَكَانَهُ بِخِلَافِ مَا إِذَا كَانَ الْمَهْرُ دَيْنًا وَبِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَتْ مِنْ زَوْجِهَا لِأَنَّهُ وَصَلَ إِلَيْهِ بِبَدَلٍ.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا عورت سے کسی متعین سامان پر پھر عورت نے قبضہ کیا یا قبضہ نہیں کیا پھر شوہر کو بہہ کر دیا۔ پھر اس کو طلاق قبل الدخول دی تو شوہر عورت پر کچھ رجوع نہیں کرے گا۔ اور قیاس میں اور یہی قول ہے امام زفرؒ کا کہ عورت پر سامان کی نصف قیمت رجوع کرے اس لئے کہ طلاق قبل الدخول میں عین مہر کے نصف کو واپس کرنا واجب ہے۔ اس کی تقریر گذر چکی۔ اور وجہ استحسان یہ ہے کہ شوہر کا حق طلاق کے وقت عورت کی جانب سے نصف مقبوض کا سلامت رہنا ہے اور نصف مقبوض شوہر کی طرف پہنچ چکا اور اسی وجہ سے عورت کے لئے جائز نہیں دوسری چیز کا اس سامان کی جگہ دینا بخلاف اس صورت کے جبکہ مہر دین ہو اور بخلاف اس صورت کے جبکہ عورت نے اپنے شوہر کے ہاتھ فروخت کیا اس لئے کہ شوہر کی طرف پہنچا بدل کے ساتھ۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ نکاح کے وقت ایسی چیز کو مہر بنانا جو متعین کرنے سے متعین ہو جاتی ہے۔ مثلاً سامان وغیرہ عورت نے اس مہر پر قبضہ کیا یا قبضہ نہیں کیا حکم میں دونوں برابر ہیں۔ پھر عورت نے شوہر کو بہہ کر دیا شوہر نے دخول سے پہلے طلاق دیدی۔ اس صورت میں حکم یہ ہے کہ شوہر عورت سے اور کچھ رجوع نہ کرے یہ حکم استحساناً ہے۔ اور یہی مذہب ہے ائمہ ثلاثہؒ کا۔ اور امام زفرؒ کا قول یہ ہے کہ اس کی نصف قیمت رجوع کر لے یہی قیاس ہے۔ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ طلاق قبل الدخول کی صورت میں عین مہر کے نصف کو لوٹانا واجب ہے اور یہاں یہ پایا نہیں گیا، کیونکہ شوہر کے لئے مہر کی سلامتی عورت کے بری کر دینے سے ہوتی ہے اور شوہر نصف مہر کا مستحق تھا طلاق قبل الدخول کی وجہ سے۔ لہذا عورت اس سے بری نہیں ہوگی جس کا شوہر مستحق ہوا ہے۔ یعنی طلاق قبل الدخول کی وجہ سے نصف عین مہر۔ پس جب عورت بری نہیں ہوئی تو شوہر کو اس نصف

مہر کے رجوع کا حق حاصل رہے گا۔ وجہ استحسان یہ ہے کہ طلاق قبل الدخول کے وقت شوہر کا حق یہ ہے کہ عورت کی جانب سے بلا عوض نصف مقبوض سلامت رہے اور شوہر کی طرف عورت کی جانب سے بلا عوض عین مہر ہی پہنچ گیا۔ لہذا مقصود زوج حاصل ہو گیا اور جب مقصود حاصل ہو گیا تو اب کچھ رجوع کرنے کی ضرورت نہیں اور چونکہ زوج کا حق طلاق کے وقت نصف مقبوض کی سلامتی ہے۔ اسی وجہ سے عورت کے لئے جائز نہیں کہ وہ بذاتہ عرض مقبوض کی موجودگی میں اس کی جگہ کوئی دوسری چیز شوہر کو دے۔ کیونکہ عرض مقبوض دونوں میں متعین ہے۔ اور برخلاف اس صورت کے جبکہ مہر مالا متعین کے قبیلہ سے ہو۔ کیونکہ اس صورت میں شوہر کو نصف مہر رجوع کرنے کا حق ہے۔ اس لئے کہ شوہر کا حق نصف مقبوض میں نہیں تھا۔ اس کے متعین نہ ہونے کی وجہ سے اور اسی وجہ سے اگر عورت نے نصف مہر کی جگہ دوسری چیز دیدی تو جائز ہے اور اس کے برخلاف کہ عورت نے شوہر کے ہاتھ سامان مہر کو فروخت کر دیا تو اس صورت میں بھی شوہر کو نصف مہر کے رجوع کرنے کا حق ہوگا کیونکہ شوہر کی طرف نصف مقبوض بعوض پہنچا ہے۔ اس لئے کہ شوہر نے عورت سے خریدا ہے اور سلامت بعوض ایسا ہے جیسا کہ سلامت ہی نہیں۔ پس یہ نصف مقبوض بعوض اس کے قائم مقام نہیں ہوگا۔ جس کا شوہر طلاق قبل الدخول کی وجہ سے مستحق ہوا ہے۔ اور جب یہ نصف مقبوض بعوض اس کے قائم مقام نہیں ہے تو پھر شوہر کو نصف مہر کے رجوع کا حق حاصل ہوگا۔ اس کو مختصر انیوں کہہ لیجئے کہ شوہر کا حق تھا نصف مہر بلا بدل میں اور اس کو پہنچا ہے بدل تو گویا شوہر کے پاس اس کا حق پہنچا ہی نہیں۔ اس لئے اس کو رجوع کا حق ہوگا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

حیوان پر یا سامان پر نکاح کیا جو ذمہ میں ہے، پھر بھی یہی حکم ہے

وَلَوْ تَزَوَّجَهَا عَلَى حَيَوَانٍ أَوْ عُرُوضٍ فِي الذِّمَّةِ فَكَذَلِكَ الْجَوَابُ لِأَنَّ الْمَقْبُوضَ مُتَعَيَّنٌ فِي الرِّدِّ وَهَذَا لِأَنَّ الْجَهَالَهَ تُحْمَلَتْ فِي النِّكَاحِ فَإِذَا عَيْنٌ يَصِيرُ كَأَنَّ التَّسْمِيَةَ وَقَعَتْ عَلَيْهِ.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا عورت سے حیوان پر یا سامان پر اس حال میں کہ وہ ذمہ میں ہے تو ایسا ہی حکم ہے اس لئے کہ مقبوض متعین ہے لوٹانے میں اور یہ اس لئے کہ جہالت متحمل ہوگی نکاح میں پس جب متعین ہو گیا تو ایسا ہو جائے گا گویا کہ تسمیہ اس پر واقع ہوا ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ نکاح کیا اور مہر بنایا حیوان کو مثلاً فرس یا حمار وغیرہ کو مہر بنایا یا سامان کو جو شوہر کے ذمہ میں واجب ہوگا۔ مثلاً کہا کہ مہر ہروی کپڑا ہے اور اس کی جنس اور نوع کو بیان کر دیا۔ پھر عورت نے قبضہ کیا یا قبضہ نہیں کیا لیکن بہہ کر دیا شوہر کے لئے پھر شوہر نے طلاق قبل الدخول واقع کر دی تو شوہر کو عورت سے رجوع کا اختیار نہیں ہوگا۔ امام شافعی فرماتے ہیں کہ یہ تسمیہ صحیح نہیں ہے۔ لہذا اس صورت میں مہر مثل واجب ہوگا۔ اور امام مالک کی ایک روایت اور امام احمد کی ایک روایت یہ ہے کہ نکاح باطل ہو جائے گا۔ جہالت مسکئی کی وجہ سے۔ لیکن ہمارے نزدیک عقد نکاح درست ہوگا۔ اور اوسط درجہ کا حیوان اور اوسط درجہ کا کپڑا واجب ہوگا۔ اصل مسئلہ میں ہم نے کہا کہ شوہر کو عورت سے رجوع کا حق حاصل نہیں ہے۔ دلیل یہ ہے کہ مقبوض رد کے سلسلہ میں متعین ہے۔ یعنی عورت نے اگر قبضہ کر لیا تو اس پر بعینہ اس کا رد متعین ہوگا۔ اور جب مہر مقبوض رد میں متعین ہے تو مایعین بالعیین کی جنس سے ہوگا۔ اور جب عورت نے مایعین بالعیین کو بہہ کر دیا تو اب اگر یہ بہہ قبضہ کے بعد ہے تو شوہر کی طرف اس کا عین حق پہنچ گیا۔ اس لئے کہ ما قبل میں گذر چکا کہ اختلاف سبب معتبر نہیں ہے۔ اور اگر بہہ قبضہ سے پہلے ہے تب بھی شوہر کی طرف اس کا حق پہنچ گیا۔ اور وہ نصف مہر سے بری الذمہ ہونا ہے اور یہ تو معلوم ہی ہے کہ سبب کا اختلاف معتبر نہیں۔

وهذا لِأَنَّ الْجَهَالَهَ سے مصنف نے دو چیزوں کی طرف اشارہ کیا ہے اول یہ کہ حیوان غیر معین اور عروض غیر معین کے عوض نکاح جائز ہے۔ دوسری چیز یہ کہ مقبوض رد میں متعین ہے۔ پہلی چیز کی طرف اشارہ کیا ہے۔ لِأَنَّ الْجَهَالَهَ سے حاصل یہ کہ فرس غیر مشخص کے عوض بیع فاسد ہے۔ چنانچہ اگر کوئی چیز فروخت کی غیر مشخص گھوڑے کے بدلے میں تو یہ بیع فاسد ہوگی۔ لیکن نکاح میں اتنی جہالت کو برداشت کر لیا جائے گا۔ مثلاً نکاح میں غیر

کتاب النکاح ۱۰۴ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم
متن گھوڑے کو مہر بنایا تو نکاح درست ہوگا اور اوسط درجہ کا گھوڑا واجب ہوگا بیع اور نکاح میں فرق یہ ہے کہ نکاح کا دار و مدار ہے مسابھت اور نرمی پر
لہذا تھوڑی سی جہالت کو گوارا کر لیا جائے گا۔ اور بیع کا دار و مدار ہے تنگی پر لہذا بیع میں مطلقاً جہالت کی گنجائش نہیں ہوگی۔ دوسری چیز کی طرف اشارہ کیا
ہے فاذا عین سے یعنی جب قبضہ کے وقت متعین ہو گیا تو گویا تسمیہ اسی مقبوض پر واقع ہوا ہے۔ اول کا فائدہ عقد نکاح کا صحیح ہونا ہے۔ اگرچہ قسمی
مجہول ہے اور ثانی کا فائدہ شوہر کا عورت پر رجوع نہ کرنا ہے۔ اگرچہ عورت نے وہ حیوان شوہر کے لئے ہبہ کر دیا تھا۔

عورت سے اس شرط پر نکاح کیا کہ شوہر سے باہر نہیں نکالے گا یا دوسری کے ساتھ اس پر نکاح
نہیں کرے گا، اگر شرط کو پورا کیا تو مہر مقرر ہے ورنہ مہر مثل

وَإِذَا تَزَوَّجَهَا عَلَى الْفِ أَنْ لَا يُخْرِجَهَا مِنَ الْبَلَدَةِ أَوْ عَلَى أَنْ لَا يَتَزَوَّجَ عَلَيْهَا أُخْرَى فَإِنْ وَفَى بِالْشَّرْطِ فَلَهَا
الْمُسْمَى لِأَنَّهُ صَلَاحٌ مَهْرًا وَقَدْ تَمَّ رِضَاهَا بِهِ وَإِنْ تَزَوَّجَ عَلَيْهَا أُخْرَى أَوْ أَخْرَجَهَا فَلَهَا مَهْرٌ مِثْلُهَا لِأَنَّهُ سَمَّى مَالَهَا
فِيهِ نَفْعٌ فَعِنْدَ فَوَاتِهِ يَنْعَدُمُ رِضَاها بِالْأَلْفِ فَيَكْمُلُ مَهْرُ مِثْلُهَا كَمَا فِي تَسْمِيَةِ الْكَرَامَةِ وَالْهَدِيَةِ مَعَ الْأَلْفِ.

ترجمہ..... اور جب نکاح کیا کسی عورت سے ایک ہزار پر اس شرط کے ساتھ کہ اس عورت کو شوہر سے نہیں نکالے گا۔ یا اس شرط کے ساتھ کہ اس پر کسی
دوسری عورت سے نکاح نہیں کرے گا۔ پس اگر شرط کو پورا کر دیا تو اس کے لئے قسمی ہوگا۔ اس لئے کہ قسمی مہر بننے کی صلاحیت رکھتا ہے اور عورت کی
رضامندی اس ایک ہزار پر مکمل ہوگئی اور اگر اس پر دوسری عورت سے نکاح کیا یا اس کو نکالا تو اس کے لئے مہر مثل ہوگا۔ اس لئے کہ شوہر نے ایسی چیز
کو ذکر کیا جس میں عورت کا نفع ہے۔ پس نفع کے فوت ہونے کے وقت اس عورت کی ایک ہزار پر رضامندی معدوم ہو جائے گی۔ لہذا اس کا مہر مثل
مکمل ہوگا۔ جیسا کہ ایک ہزار کے ساتھ کرامت اور ہدیہ کا ذکر کرنا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک مرد نے کسی عورت سے نکاح کیا اور ایک ہزار روپیہ مہر بنایا اس شرط کے ساتھ کہ اس کو شوہر سے نہیں نکالے گا یا
اس کی موجودگی میں دوسری عورت سے نکاح نہیں کرے گا پس یہ نکاح صحیح ہے اگرچہ عدم مسافرت اور عدم تزویج کی شرط، شرط فاسد ہے اور شرط فاسد
اس لئے ہے کہ اس میں امر مشروع سے رکنا لازم آتا ہے۔ لہذا اگر شوہر نے شرط پوری کر دی تو عورت کے لئے قسمی یعنی ایک ہزار ہوگا۔ اس لئے کہ
قسمی یعنی ایک ہزار مہر بننے کی صلاحیت بھی رکھتا ہے اور عورت کی ایک ہزار پر رضامندی بھی پوری ہوگئی کیونکہ اس شرط میں عورت کا نفع ہے۔ اور اگر
شوہر نے شرط پوری نہیں کی تو اب یہ دیکھنا ہے کہ مہر مثل قسمی سے کم ہے یا زیادہ اگر مہر مثل زائد ہے مہر قسمی یعنی ایک ہزار سے تو عورت کے لئے
مہر مثل ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ شوہر نے ایسی چیز ذکر کی ہے جس میں عورت کا نفع ہے چنانچہ اسی نفع کی وجہ سے عورت مہر قسمی کو مہر مثل سے کم کرنے پر
راضی ہوگئی۔ تو گویا مہر کا نقصان اس نفع کے مقابلہ میں ہے۔ پس اس نفع کے فوت ہونے کی صورت میں ایک ہزار پر عورت کی رضامندی معدوم
ہوگئی ہے لہذا اس کے مہر مثل کو مکمل کیا جائے گا۔ اور یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ یوں کہا کہ ایک ہزار کے ساتھ میں تیرا اکرام بھی کروں گا یا ایک ہزار کے
ساتھ کچھ ہدیہ دوں گا۔ پس اگر یہ شرط کرامت اور شرط ہدیہ پوری نہ کی تو مہر مثل واجب ہوگا۔ ایسے ہی یہاں بھی ہے اور اگر مہر مثل قسمی یعنی ایک ہزار
سے کم ہے یا برابر تو شرط پوری نہ کرنے کی صورت میں بھی قسمی یعنی ایک ہزار واجب ہوگا۔ اور یہ شرط شوہر کی طرف سے تبرع ہوگی۔

مرد نے عورت سے اس شرط پر نکاح کیا کہ شوہر میں رکھے گا تو ایک ہزار ورنہ دو ہزار، اگر شرط پوری

کرے تو مہر ایک ہزار ہوگا ورنہ مہر مثل جو دو ہزار سے بڑھے بھی نہیں اور ایک ہزار سے کم بھی نہ ہو

وَلَوْ تَزَوَّجَهَا عَلَى الْفِ أَنْ يَأْمُرَ بِهَا وَعَلَى الْفِ أَنْ يَأْمُرَ بِهَا فَلَهَا الْآلُفُ وَإِنْ أَخْرَجَهَا فَلَهَا مَهْرٌ

الْمِثْلُ لَا يُزَادُ عَلَى الْفَقِينِ وَلَا يُنْقَضُ عَنِ الْأَلْفِ وَ هَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ قَالَا الشَّرْطَانِ جَمِيعًا جَائِزَانِ حَتَّى كَانَ لَهَا الْأَلْفُ إِنْ أَقَامَ بِهَا وَالْأَلْفَانِ إِنْ أَخْرَجَهَا وَ قَالَ زُفَرُ الشَّرْطَانِ جَمِيعًا فَاسِدَانِ وَ يَكُونُ لَهَا مَهْرٌ مِثْلُهَا لَا يُنْقَضُ مِنَ الْفَقِينِ وَلَا يُزَادُ عَلَى الْفَقِينِ وَ أَصْلُ الْمَسْأَلَةِ فِي الْإِجَارَاتِ فِي قَوْلِهِ إِنْ حِطَّتْهُ الْيَوْمَ فَلَكَ دِرْهَمٌ وَإِنْ حِطَّتْهُ غَدًا فَلَكَ نِصْفُ دِرْهَمٍ وَ سَبَّيْنَهَا فِيهِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ.

ترجمہ اور اگر نکاح کیا عورت سے ایک ہزار پر اگر ٹھہرایا اس کو اس کے شہر میں اور دو ہزار پر اگر نکالا اس کو (اس کے شہر سے) پس اگر قیام کرایا اس کو اس کے (شہر میں) تو عورت کے لئے ایک ہزار ہے اور اگر نکالا اس کو تو اس کے لئے مہر مثل ہے نہ دو ہزار پر زیادہ کیا جائے اور نہ ایک ہزار سے کم کیا جائے۔ اور یہ ابوحنیفہؒ کے نزدیک ہے۔ اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ دونوں شرطیں جائز ہیں۔ حتیٰ کہ عورت کے لئے ایک ہزار ہوگا اگر قیام کرایا اس کو اس کے (شہر) میں اور دو ہزار ہیں اگر نکالا اس کو۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ دونوں شرطیں فاسد ہیں اور عورت کے لئے مہر مثل ہوگا۔ ایک ہزار سے کم نہ کیا جائے اور دو ہزار پر زیادہ نہ کیا جائے۔ اور مسئلہ کی دلیل کتاب الإجازات میں ہے اس کے اس قول کے تحت کہ اگر سیاتو نے اس (کپڑے) کو آج تو تیرے لئے ایک درہم ہے اور اگر سیاتو نے اس (کپڑے) کو کل آئندہ تو تیرے لئے نصف درہم ہے۔ اور ہم بیان کریں گے اس کو انشاء اللہ۔

تشریح صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک مرد نے کسی عورت سے نکاح کیا اور دو شرطیں علی سبیل البدل ذکر کر دیں مثلاً کہا کہ اگر عورت کو اس کے شہر میں مقیم رکھا تو مہر ایک ہزار ہوگا۔ اور اگر اس کو اس کے شہر سے نکالا تو مہر دو ہزار ہوگا۔ اس مسئلہ میں امام ابوحنیفہؒ کا مذہب یہ ہے کہ شرط اول جائز ہے اور شرط ثانی فاسد ہے۔ چنانچہ اگر مقیم رکھا تو عورت کے لئے ایک ہزار ہوگا اور اگر اس کو اس کے شہر سے نکالا یا تو مہر مثل واجب ہوگا۔ اور صاحبینؒ کا مذہب یہ ہے کہ دونوں شرطیں جائز ہیں چنانچہ اقامت کی صورت میں ایک ہزار مہر ہوگا اور اخراج کی صورت میں دو ہزار مہر ہوگا۔ امام زفرؒ کا مذہب یہ ہے کہ دونوں شرطیں فاسد ہیں۔ چنانچہ دونوں صورتوں میں مہر مثل واجب ہوگا۔ جو ایک ہزار سے کم اور دو ہزار سے زائد نہ ہو۔ صاحب ہدایہ نے بغیر دلائل بیان کئے اس مسئلہ کو کتاب الإجازات کے ایک مسئلہ پر محمول کر دیا۔ مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے درزی سے کہا کہ اگر تو نے یہ کپڑا آج ہی کر تیار کر دیا تو اجرت ایک درہم ہوگی اور اگر کل آئندہ تیار کیا تو اجرت نصف درہم ہوگی۔ امام صاحبؒ کے نزدیک شرط اول جائز اور شرط ثانی فاسد ہے۔ صاحبینؒ کے نزدیک دونوں شرطیں جائز ہیں اور امام زفرؒ کے نزدیک دونوں شرطیں فاسد ہیں۔ اجمالاً دلائل بیان کئے جاتے ہیں۔ ملاحظہ کیجئے۔ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ شی واحد یعنی بضع کے مقابلہ میں مختلف چیزوں کو ذکر کیا گیا ہے علی سبیل البدل اور وہ دو چیزیں ایک ہزار اور دو ہزار ہیں۔ پس جہالت کی وجہ سے تسمیہ فاسد ہو گیا ہے اور جب تسمیہ فاسد ہو گیا تو مہر مثل واجب ہوگا۔

صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ دونوں شرطوں میں سے ہر ایک شرط کا اعتبار ضروری ہے حضور ﷺ کا ارشاد ہے المسلمون عند شروطہم پس جب دونوں شرطیں مفید اور دونوں کے ساتھ غرض وابستہ ہے تو دونوں صحیح ہوں گی۔

امام صاحبؒ کی دلیل یہ ہے کہ شرط اول کے وقت اس کا کوئی معارض موجود نہیں تھا۔ لہذا عدم جہالت کی وجہ سے شرط اول صحیح ہوگی اور عقد اس کے ساتھ منعقد ہوگا۔ اور چونکہ شرط ثانی کے وقت اس کا معارض یعنی شرط اول موجود ہے اس لئے جہالت شرط ثانی کی وجہ سے پیدا ہوئی ہے۔ اور جب شرط ثانی کی وجہ سے جہالت پیدا ہوئی ہے تو شرط ثانی فاسد ہوگی البتہ نکاح فاسد نہیں ہوگا کیونکہ شرط فاسد کی وجہ سے نکاح فاسد نہیں ہوتا ہے۔

یہاں ایک اشکال ہو سکتا ہے وہ یہ کہ اگر کسی نے کہا کہ اگر عورت خوبصورت ہے تو مہر دو ہزار اور اگر بد صورت ہے تو مہر ایک ہزار ہوگا۔ یہاں بالاتفاق دونوں شرطیں جائز ہیں۔ لہذا ان دونوں مسئلوں میں کیا فرق ہے کہ متن کے مسئلہ میں امام صاحبؒ شرط ثانی کو فاسد کہتے ہیں اور یہاں دونوں شرطیں درست ہیں۔ جواب یہ ہے کہ متن کے مسئلہ میں تسمیہ ثانیہ میں انکل اور قمار کے معنی پائے گئے۔ کیونکہ عورت کو معلوم نہیں کہ اس کو

کتاب النکاح ۱۰۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
نکالے گایا نہیں اور مسئلہ ثانیہ میں کوئی انکل نہیں۔ اس لئے کہ عورت واقعہً خوبصورت ہوگی یا بد صورت۔ زیادہ سے زیادہ یہ کہہ سکتے ہیں کہ شوہر کو اس کا
علم نہیں اور عورت کی صفت کے بارے میں شوہر کا جہل مخاطرات اور انکل کا سبب نہیں ہے لہذا دونوں شرطیں جائز ہوں گی۔

ایک عورت کے ساتھ نکاح کیا اس غلام پر یا اس غلام پر ایک اوکس تھا دوسرا ارفع تھا اگر مہر مثل اوکس سے
کم ہے تو اوکس لازم ہے اگر مہر مثل زیادہ ہے تو ارفع لازم ہے، اگر دونوں برابر ہیں تو مہر مثل لازم ہے

وَلَوْ تَزَوَّجَهَا عَلَى هَذَا الْعَبْدِ أَوْ عَلَى هَذَا الْعَبْدِ فَإِذَا أَحَدُهُمَا أَوْ كَسُ وَالْآخَرُ أَرَفَعُ فَإِنْ كَانَ مَهْرُ مِثْلَهَا أَقَلَّ مِنْ
أَوْ كَسِهَا فَلَهَا الْأَوْكُسُ وَإِنْ كَانَ أَكْثَرَ مِنْ أَرَفَعِهَا فَلَهَا الْأَرَفَعُ وَإِنْ كَانَ بَيْنَهُمَا فَلَهَا مَهْرُ مِثْلَهَا وَ هَذَا عِنْدَ
أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ لَهَا الْأَوْكُسُ فِي ذَلِكَ كُتِبَ فَإِنْ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا فَلَهَا نِصْفُ الْأَوْكُسِ فِي ذَلِكَ كُتِبَ
بِالْإِجْمَاعِ لَهُمَا أَنَّ الْمَصِيرَ إِلَى مَهْرٍ الْمِثْلِ لَتَعْدِيرِ إِنْجَابِ الْمُسْمَى وَقَدْ امْكَنَ إِنْجَابِ الْأَوْكُسِ إِذَا الْأَقْلُ
مُتَّفِقٌ وَ صَارَ كَالْخُلْعِ وَالْإِعْتِاقِ عَلَى مَالٍ وَلِأَبِي حَنِيفَةَ أَنَّ الْمَوْجِبَ الْأَصْلِيَّ مَهْرُ الْمِثْلِ إِذَا هُوَ الْأَعْدَلُ
وَالْعُدُولُ عَنْهُ عِنْدَ صِحَّةِ التَّسْمِيَةِ وَقَدْ فَسَدَتْ لِمَكَانِ الْجِهَالَةِ بِخِلَافِ الْخُلْعِ وَالْإِعْتِاقِ لِأَنَّهُ لَا مُوجِبَ لَهُ
فِي الْبَدَلِ إِلَّا أَنَّ مَهْرَ الْمِثْلِ إِذَا كَانَ أَكْثَرَ مِنَ الْأَرَفَعِ فَالْمَرْأَةُ رَضِيَتْ بِالْحِطِّ وَإِنْ كَانَ انْقُصَ مِنَ الْأَوْكُسِ
فَالزَّوْجُ رَضِيَ بِالزِّيَادَةِ وَالْوَجِبُ فِي الطَّلَاقِ قَبْلَ الدُّخُولِ فِي مِثْلِهِ الْمُنْعَةُ وَ نِصْفُ الْأَوْكُسِ يَزِيدُ عَلَيْهَا فِي
الْعَادَةِ فَوَجِبَ لِأَعْتِبَارِهِ بِالزِّيَادَةِ.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا اس غلام پر یا اس غلام پر، پس ان دونوں میں سے ایک اوکس ہے اور دوسرا ارفع پس اگر مہر مثل ان دونوں میں کے
اوکس سے کم ہے تو عورت کے لئے اوکس ہوگا اور اگر مہر مثل ان دونوں میں کے ارفع سے زائد ہے تو عورت کے لئے ارفع ہوگا اور اگر مہر مثل ان
دونوں کے درمیان میں ہے تو عورت کے لئے مہر مثل ہوگا۔ اور یہ ابو حنیفہؒ کے نزدیک ہے اور صاحبین نے فرمایا کہ عورت کے لئے ان تمام
صورتوں میں اوکس ہے۔ پس اگر طلاق دی اس عورت کو دخول سے پہلے تو اس کے لئے نصف اوکس ہوگا۔ ان تمام صورتوں میں بالاتفاق صاحبین
کی دلیل یہ ہے کہ مہر مثل کی طرف رجوع مسمی کو واجب کرنے کے معجز ہونے کی وجہ سے ہے۔ اور اوکس کا واجب کرنا ممکن ہے۔ اس لئے کہ
اقل متیقن ہے اور یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ خلع اور اعتاق علی مال۔ اور امام ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ موجب اصلی مہر مثل ہے کیونکہ وہ اعدل ہے۔ اور
عدول اس سے صحت تسمیہ کے وقت ہوگا۔ اور تسمیہ فاسد ہو گیا جہالت کی وجہ سے بخلاف خلع اور اعتاق کے اس لئے کہ اس کے لئے بدل میں کوئی
موجب اصلی نہیں ہے۔ مگر یہ کہ مہر مثل جب ارفع سے زیادہ ہو تو عورت کم کر دینے پر راضی ہوگی اور اگر مہر مثل اوکس سے کم ہے تو شوہر زیادہ
کرنے پر راضی ہو گیا اور واجب طلاق قبل الدخول میں اس جیسی صورت میں متعہ ہے اور نصف اوکس عادتہً متعہ سے زائد ہوتا ہے۔ پس نصف
اوکس واجب ہوگا۔ شوہر کے زیادتی کا اعتراف کرنے کی وجہ سے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ دو غلام سامنے موجود ہیں ان میں ایک کی قیمت کم ہے اور دوسرے کی زیادہ مثلاً ایک ایک ہزار کی مالیت کا ہے اور دوسرا
دو ہزار کی مالیت کا شوہر نے بغیر متعین کئے ان دونوں میں سے ایک کو مہر مقرر کیا اور کہا کہ مہر میں یہ غلام دوں گا۔ یا یہ تو اس مسئلہ میں امام صاحبؒ کا
مذہب یہ ہے کہ مہر مثل کو دیکھا جائے کہ وہ اوکس یعنی جو غلام قیمت میں انقص ہے اس سے کم ہے یا مہر مثل اوکس کے مساوی ہے یا ارفع سے زائد
ہے یا اوکس اور ارفع کے درمیان میں ہے۔ اگر مہر مثل اوکس سے کم یا مساوی ہے تو اس صورت میں عورت کے لئے غلام اوکس ہوگا اور اگر مہر مثل غلام
ارفع سے زائد ہے تو اس صورت میں عورت کے لئے غلام ارفع ہوگا اور اگر مہر مثل دونوں کے درمیان میں ہے تو عورت کو مہر مثل دیا جائے گا اور صاحبینؒ کا

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم..... ۱۰۷ کتاب النکاح
مذہب یہ ہے کہ تمام صورتوں میں عورت کے لئے غلام اوکس ہوگا مہر مثل اوکس سے کم ہو یا ارفع سے زائد ہو یا دونوں کے درمیان میں ہو البتہ اگر شوہر نے طلاق قبل الدخول دیدی تو بالاتفاق تمام صورتوں میں نصف اوکس ہوگا۔

دلائل سے پہلے یہ سمجھ لیجئے کہ بدل بضع میں موجب اصلی کیا ہے؟ صاحبین فرماتے ہیں کہ موجب اصلی مہر مسکمی ہے۔ پس جب تک مہر مسکمی کا واجب کرنا ممکن ہے مہر مثل کی طرف عدول نہیں کیا جائے گا۔ اور امام صاحب فرماتے ہیں کہ موجب اصلی مہر مثل ہے کیونکہ مہر مثل بضع کا معادل یعنی مساوی ہے کمی زیادتی کو قبول نہیں کرتا ہے۔ وجہ یہ ہے کہ مہر مثل منافع بضع کی قیمت ہے۔ اور شی کی قیمت کمی اور زیادتی کو قبول نہیں کرتی ہے۔ بخلاف تسمیہ کے کہ وہ زیادتی اور کمی کو قبول کر لیتا ہے لہذا امام صاحب کے نزدیک مہر مثل سے مہر مسکمی کی طرف عدول اس وقت ہوگا جبکہ تسمیہ صحیح ہو ورنہ عدول نہیں کیا جائے گا۔

اب صاحبین کی دلیل کا حاصل یہ ہوگا..... کہ مہر مثل کی طرف عدول اسی وقت ہو سکتا ہے جبکہ مہر مسکمی کا واجب کرنا معتذر ہو۔ اور یہاں غلام اوکس کا واجب کرنا ممکن ہے۔ کیونکہ غلام اوکس اقل ہے قیمت میں اور اقل متعین ہوتا ہے لہذا اس متعین کو واجب کر دیں گے۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ کسی نے اپنی بیوی سے کہا کہ میں نے تجھ سے خلع کیا اس غلام پر یا اس غلام نے غلام سے کہا کہ میں نے تجھ کو آزاد کیا اس غلام پر یا اس غلام پر۔ ان دونوں مسئلوں میں اوکس متعین ہے۔ لہذا مسئلہ مہر میں بھی غلام اوکس متعین ہوگا۔

امام صاحب کی دلیل..... یہ ہے کہ موجب اصلی مہر مثل ہے اور مہر مثل سے عدول صحت تسمیہ کے وقت ہوگا۔ اور یہاں دو غلاموں میں تردد اور شک کی وجہ سے جہالت پیدا ہوگئی۔ پس اس جہالت کی وجہ سے تسمیہ فاسد ہو گیا۔ لہذا مہر مسکمی واجب نہیں ہوگا۔ اور رہا خلع اور اعتاق تو ان پر قیاس درست نہیں کیونکہ بدل کے سلسلہ میں ان دونوں کے لئے کوئی موجب اصلی نہیں ہے لہذا یہ قیاس مع الفارق ہوگا۔

الا ان مہر المثل سے ایک اعتراض کا جواب ہے۔ اعتراض یہ ہے کہ جب مہر مثل اصل ہے تینوں حالتوں میں تو مہر مثل واجب ہونا چاہئے تھا۔ خواہ مہر مثل اوکس سے کم ہو یا ارفع سے زائد ہو یا دونوں کے درمیان میں۔ حالانکہ امام صاحب اس کے قائل نہیں ہیں۔ جواب، حکم تو یہی ہے لیکن جس وقت مہر مثل ارفع سے زائد ہے تو عورت اپنے مہر مثل سے کم کر دینے پر راضی ہوگئی اور اگر مہر مثل اوکس سے کم ہے تو شوہر مہر مثل پر زیادتی کے لئے راضی ہو گیا پس ہم نے ان دونوں کی رضامندی پر عمل کیا ہے۔

والواجب فی الطلاق سے ایک اشکال کا جواب ہے۔ اشکال یہ ہے کہ امام ابو حنیفہ کے نزدیک جب تسمیہ فاسد ہے تو طلاق قبل الدخول کی صورت میں متعہ واجب ہونا چاہئے تھا۔ نصف اوکس کیوں واجب کیا گیا ہے۔ جواب نصف اوکس کا وجوب بطریق متعہ ہی ہے لہذا کوئی اشکال نہیں۔ لیکن اشکال اب بھی باقی ہے۔ اس لئے کہ ہم کہتے ہیں کہ جس طرح طلاق قبل الدخول کی صورت میں فساد تسمیہ کے وقت مہر مثل واجب ہوتا ہے اسی طرح طلاق قبل الدخول کی صورت میں متعہ واجب ہونا چاہئے کیونکہ جس طرح طلاق بعد الدخول میں مہر مثل موجب اصلی ہے اسی طرح طلاق قبل الدخول میں متعہ موجب اصلی ہے۔ جواب، واجب تو متعہ ہی ہونا چاہئے تھا لیکن چونکہ بالعموم نصف اوکس متعہ سے زائد قیمت کا ہوتا ہے اور شوہر اس زیادتی کا اعتراف بھی کر چکا اس لئے متعہ واجب کر دیا گیا۔ یہی وجہ ہے کہ اگر متعہ نصف اوکس سے زیادہ مالیت کا ہے تو نصف اوکس واجب نہیں ہوگا۔ بلکہ متعہ کا حکم کریں گے۔ واللہ اعلم

ایک حیوان مہر مقرر کیا اور اس کے اوصاف بیان نہیں کئے تو درمیانہ حیوان لازم ہے، شوہر کو

حیوان اور اس کی قیمت دینے میں اختیار ہے

وَإِذَا تَزَوَّجَهَا عَلَى حَيَوَانَ غَيْرِ مَوْصُوفٍ صَحَّتِ التَّسْمِيَةُ وَلَهَا الْوَسْطُ مِنْهُ وَالزَّوْجُ مُخَيَّرٌ أَنْ شَاءَ أَعْطَاهَا

ذَٰلِكَ وَإِنْ شَاءَ أَعْطَاهَا قِيمَتَهُ قَالَ مَعْنَى هَذِهِ الْمَسْأَلَةِ أَنَّ يُسَمَّى جِنْسَ الْحَيَّوانِ ذُوْنَ الْوُصْفِ بَأَنَّ يَتَزَوَّجَهَا عَلَى فَرَسٍ أَوْ حِمَارٍ أَمَّا إِذَا لَمْ يُسَمَّ الْجِنْسُ بَأَنَّ يَتَزَوَّجَهَا عَلَى ذَابَّةٍ لَا تَجُوزُ التَّسْمِيَةُ وَيَجِبُ مَهْرُ الْمِثْلِ وَ قَالَ الشَّافِعِيُّ يَجِبُ مَهْرُ الْمِثْلِ فِي الْوُجْهِينِ جَمِيعًا لِأَنَّ عِنْدَهُ مَا لَا يَصْلُحُ ثَمَنًا فِي الْبَيْعِ لَا يَصْلُحُ مُسَمًى إِذَا كُلُّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا مُعَاوَضَةٌ وَلَنَا أَنَّهُ مُعَاوَضَةٌ مَالٍ بِغَيْرِ مَالٍ فَجَعَلْنَاهُ الْإِتِمَامَ الْمَالِ ابْتِدَاءً حَتَّى لَا يَفْسُدَ بِأَصْلِ الْجِهَالَةِ كَالِدَبَةِ وَالْأَقَارِبِ وَ شَرَطْنَا أَنْ يَكُونَ الْمُسَمًى مَالًا وَسَطُهُ مَعْلُومٌ رِعَايَةً لِلْجَانِبَيْنِ وَ ذَٰلِكَ عِنْدَ غُلَامِ الْجِنْسِ لِأَنَّهُ يَشْتَمِلُ عَلَى الْجَيِّدِ وَالرَّدِيِّ وَالْوَسْطِ وَالْوَسْطُ ذُو حِظٍّ مِنْهُمَا بِخِلَافِ جِهَالَةِ الْجِنْسِ لِأَنَّهُ لَا وَاسِطَةٌ لِاخْتِلَافِ مَعَانِي الْإِجْنَاسِ وَ بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّ مَبْنَاهُ عَلَى الْمَضَائِضَةِ وَالْمُمَاكَسَةِ أَمَّا النِّكَاحُ فَمَبْنَاهُ عَلَى الْمُسَامَحَةِ وَإِنَّمَا يَتَخَيَّرُ لِأَنَّ الْوَسْطَ لَا يُعْرَفُ إِلَّا بِالْقِيَمَةِ فَصَارَتْ أَصْلًا فِي حَقِّ الْإِقْيَاءِ وَالْعَبْدِ أَصْلُ تَسْمِيَةٍ فَيَتَخَيَّرُ بَيْنَهُمَا.

ترجمہ..... اور جب نکاح کیا کسی عورت سے ایسے حیوان پر جس کی صفت بیان نہیں کی گئی ہے تو تسمیہ صحیح ہوگا۔ اور عورت کے لئے اس حیوان میں سے اوسط درجہ کا ہوگا۔ اور شوہر کو اختیار ہے کہ اگر چاہے تو عورت کو یہ وسط دیدے اور اگر چاہے تو اس کو اس کی قیمت دیدے۔ مصنف نے کہا کہ اس مسئلہ کے معنی یہ ہیں کہ حیوان کی جنس ذکر کر دی گئی وصف نہیں بایں طور کہ نکاح کرے عورت سے فرس پر یا حمار پر۔ بہر حال جب جنس ذکر نہیں کی بایں طور کہ نکاح کرے عورت سے دابہ پر تو تسمیہ جائز نہیں ہوگا۔ اور مہر مثل واجب ہوگا۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ مہر مثل دونوں صورتوں میں واجب ہوگا۔ اس لئے کہ امام شافعیؒ کے نزدیک جو چیز جنس بننے کی صلاحیت رکھتی ہے بیچ میں، وہ (نکاح میں) مسمی بننے کی صلاحیت رکھتی ہے۔ اس لئے کہ ان دونوں میں سے ہر ایک عقد معاوضہ ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ نکاح معاوضہ، مال بغیر المال ہے۔ پس ہم نے نکاح کو ابتداء التزام مال قرار دیدیا حتیٰ کہ اصل جہالت سے فاسد نہ ہونا چاہئے۔ جیسے دیت اور اقرار اور ہم نے شرط لگادی یہ کہ مسمی ایسا مال ہو جس کا وسط معلوم ہے جانہیں کی رعایت کرتے ہوئے اور یہ شرط جنس کے معلوم ہونے کے وقت (پائی جائے گی) اس لئے کہ جنس مشتمل ہوتی ہے جید، ردی اور اوسط پر اور وسط ان دونوں سے حصہ لینے والا ہے۔ بخلاف چہل جنس کے اس لئے کہ اس کے واسطے کوئی وسط نہیں ہے معانی اجناس کے مختلف ہونے کی وجہ سے اور بخلاف بیج کے اس لئے کہ اس کی بنیاد تنگی پر ہے۔ اور بہر حال نکاح تو اس کی بنیاد مہلت اور نرمی پر ہے۔ اور شوہر کو اختیار ہوگا اس لئے کہ وسط نہیں معلوم ہوگا مگر قیمت سے پس قیمت اصل ہوگئی ادا کرنے کے حق میں اور غلام اصل ہے تسمیہ کے اعتبار سے پس شوہر کو ان کے درمیان اختیار ہوگا۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ ایک مرد نے کسی عورت سے نکاح کیا اور مہر ایسے حیوان کو بنایا جس کی صفت بیان نہیں کی گئی ہے۔ تو ہمارے نزدیک تسمیہ صحیح ہوگا اور شوہر پر واجب ہوگا کہ وہ عورت کو متوسط درجہ کا حیوان دیدے اور شوہر کو یہ بھی اختیار ہے کہ وہ متوسط درجہ کے حیوان کی قیمت دیدے۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ قدوری کے اس مسئلہ کی مراد یہ ہے کہ جنس حیوان بیان کر دی گئی۔ وصف بیان نہیں کیا گیا۔ مثلاً یہ کہ نکاح کیا گھوڑے پر یا گدھے پر تو یہاں جنس حیوان تو بیان کر دی گئی ہے لیکن یہ بیان نہیں کیا گیا کہ وہ گھوڑا ادنیٰ درجہ کا ہوگا یا اعلیٰ یا اوسط ہوگا البتہ اگر حیوان کی جنس ہی بیان نہیں کی گئی مثلاً دابہ پر نکاح کر لیا تو یہ تسمیہ صحیح نہیں ہوگا اور مہر مثل واجب ہوگا۔ صاحب ہدایہ کی عبارت میں جنس حیوان سے نوع حیوان مراد ہے اس لئے کہ فرس اور حمار جو مثالیں بیان کی ہیں یہ نوع ہیں جنس نہیں۔ صاحب ہدایہ کی طرف سے جواب یہ ہوگا کہ صاحب ہدایہؒ نے جنس سے وہ جنس مراد لی ہے جو فقہاء کی اصطلاح میں جنس ہے۔ مثلاً انسان وہ غیر فقہاء کی اصطلاح میں نوع ہے۔ بہر حال نوع حیوان سے مراد یہ ہے کہ ایک معنی ہوں جس میں بہت سے افراد شریک ہوں اور مقصود اصلی ان سب کا ایک ہو۔ حضرت امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ دونوں صورتوں میں خواہ جنس

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۱۰۹ کتاب النکاح
بیان کی گئی ہو یا نہ کی گئی ہو مہر مثل واجب ہوگا۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ جو چیز عقد بیع میں شمن نہیں بن سکتی وہ نکاح میں مہر مسمیٰ بھی نہیں بن سکتی ہے۔ اور مجہول یعنی غیر موصوف حیوان چونکہ بیع میں شمن نہیں بن سکتا۔ لہذا عقد نکاح میں حیوان غیر موصوف مہر مسمیٰ بھی نہیں بن سکتا ہے اور عقد نکاح کو عقد بیع پر قیاس کرنے کی وجہ یہ ہے کہ دونوں عقد معاوضہ ہیں۔

احنافؒ کی دلیل یہ ہے کہ نکاح معاوضہ مال بغیر مال ہے پس ہم نے نکاح کو ابتداء التزام مال قرار دیدیا یعنی شوہر اپنے اوپر بلا کسی عوض کے مال لازم کرتا ہے اور التزام مال اصل جہالت سے بھی فاسد نہیں ہوتا جیسے دیت میں شریعت نے سوانہ غیر موصوف مقرر کئے ہیں اور کسی نے کسی کے لئے اقرار کر لیا کسی چیز کا تو یہ اقرار درست ہے اور ہم نے یہ شرط لگائی کہ مسمیٰ مال معلوم الوسط ہوتا کہ زوجین میں سے دونوں کی رعایت ہو سکے۔ اور مسمیٰ معلوم الوسط اسی وقت ہو سکتا ہے جبکہ جنس یعنی نوع بیان کر دی گئی ہو کیونکہ جنس یعنی نوع جید، ردی اور متوسط پر مشتمل ہوتی ہے اور متوسط کا تعلق دونوں طرف سے ہے اس لئے کہ وسط جید کے اعتبار سے ردی ہے اور ردی کی طرف نسبت کرتے ہوئے جید ہے۔ خلاصہ یہ ہوا کہ نکاح ابتداء التزام مال ہے اور اختیاء معاوضہ ہے۔ التزام مال کا تقاضا تو یہ ہے کہ اصل جہالت سے بھی نکاح فاسد نہ ہو جیسے اقرار التزام مال ہے اصل جہالت کو بھی برداشت کر لیتا ہے اور معاوضہ کا تقاضا یہ ہے کہ نکاح مطلقاً جہالت کو برداشت نہ کرے نہ جہالت فاحشہ کو اور نہ جہالت سیرہ کو جیسے بیع بالکل جہالت کی متحمل نہیں ہے۔ پس ہم نے دونوں مشابہتوں کی رعایت کرتے ہوئے کہا کہ نکاح جہالت فاحشہ یعنی اصل جہالت کو تو برداشت نہیں کرے گا۔ البتہ جہالت سیرہ اور خفیفہ کو برداشت کر لے گا۔ اس لئے احنافؒ نے کہا کہ بیان جنس ضروری ہے البتہ بیان وصف ضروری نہیں ہے اور بیان جنس اس لئے بھی ضروری ہے کہ اگر جنس مجہول ہے تو وسط کا علم بھی نہیں ہو سکے گا کیونکہ جنس کا وسط ہی نہیں ہوتا۔ معانی اجناس کے مختلف ہونے کی وجہ سے۔ ایک صاحب نے کسی سے پوچھا کہ عقل بڑی ہے یا بھینس، تو جواب ملا کہ سوال ہی غلط ہے کیونکہ چھوٹا بڑا اتحاد جنس کے وقت ہوتا ہے اختلاف جنس کی صورت میں نہیں ہوتا۔

ببخلاف البیوع سے امام شافعیؒ کی دلیل کا جواب ہے۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ نکاح کو بیع پر قیاس کرنا درست نہیں ہے اس لئے کہ بیع کی بنیاد ہے تنگی پر اور نکاح کی بنیاد ہے نری پر اور مساہلت پر۔

وانما يتخير لأن الوسط سے صاحب ہدایہؒ نے اشکال کا جواب دیا ہے۔ اشکال یہ ہے کہ اوسط درجہ کا گھوڑا یا اوسط درجہ کا گدھا مہر مسمیٰ ہے اور قاعدہ ہے کہ مہر مسمیٰ کا ادا کرنا اگر ممکن ہو تو دوسری چیز ادا نہیں کی جائے گی پھر شوہر کو یہ اختیار کیوں دیا ہے کہ وہ اوسط درجہ کا جانور دیدے یا اس کی قیمت۔ جواب یہ ہے کہ وسط کا علم قیمت سے ہوگا کیونکہ جس کی قیمت بہت زیادہ ہے وہ جید ہے اور جس کی قیمت بہت کم ہے وہ ردی ہے اور جس کی نزیادہ ہے اور نہ کم وہ وسط ہے۔ پس ادا کے حق میں قیمت اصل ہوگی اور عبد اصل ہے تسمیہ کیونکہ تسمیہ اس پر واقع ہوا ہے۔ حاصل یہ کہ ایک اعتبار سے قیمت اصل ہے اور ایک اعتبار سے مسمیٰ اصل ہے۔ لہذا شوہر کو اختیار ہوگا جو چاہے دیدے۔

ہدایہ کے اس نسخہ میں والعبد اصل تسمیہ ہے۔ اس نسخہ کے اعتبار سے یوں کہیں گے کہ متن میں حیوان غیر موصوف کو مہر بنایا تھا یہاں اس کی ایک مثال عبد کا ذکر کر دیا گیا۔ اور بعض نسخوں میں ہے لفظ والعین اصل یہ نسخہ زیادہ واضح ہے کیونکہ اس وقت مطلب ہوگا کہ عین شئی یعنی مہر مسمیٰ اصل ہے۔ واللہ اعلم بالصواب

ایسے کپڑے پر نکاح کیا جس کا وصف بیان نہیں کیا تو مہر مثل لازم ہے

وَأَنْ تَزَوَّجَهَا عَلَى ثَوْبٍ غَيْرِ مَوْصُوفٍ فَلَهَا مَهْرُ الْمَثَلِ وَمَعْنَاهُ أَنَّ ذَكَرَ الثَّوْبِ وَلَمْ يَزِدْ عَلَيْهِ وَوَجْهَهُ أَنَّ هَذِهِ جِهَالَةُ الْحَنْسِ لِأَنَّ الثَّوْبَ أَحْسَنُ رَلَوْ سَمَى جَنْسًا بَانَ قَالَ هِرَوِيُّ تَصِحُّ التَّسْمِيَةُ وَيُخَيَّرُ الزَّوْجُ لِمَا بَيَّنَّا وَ

كَذَا إِذَا بَالَغَ فِي وَصْفِ الثَّرْبِ فِي ظَاهِرِ الرِّوَايَةِ لِأَنَّهَا لَيْسَتْ مِنْ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ وَكَذَا إِذَا سَمِيَ مَكِيلًا أَوْ مَوْزُونًا وَ سَمِيَ جِنْسَهُ ذُو صِفَتِهِ وَإِنْ سَمِيَ جِنْسَهُ وَصِفَتُهُ لَا يُخَيَّرُ لِأَنَّ الْمَوْصُوفَ مِنْهَا يَثْبُتُ فِي الذِّمَّةِ ثُبُوتًا صَحِيحًا.

ترجمہ..... اور اگر نکاح کیا عورت سے ایسے کپڑے پر جس کا وصف بیان نہیں کیا گیا تو عورت کے لئے مہر مثل ہے اور مراد اس کی یہ ہے کہ ثوب کا ذکر تو کیا اور اس پر اضافہ نہیں کیا اور وجہ اس کی یہ ہے کہ یہ جہالت جنس ہے۔ کیونکہ کپڑے مختلف اجناس کے ہوتے ہیں اور اگر جنس بیان کی بائیں طور کہ کہا ہر وہی ہے تو تسمیہ صحیح ہے اور شوہر کو اختیار دیا جائے گا اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی۔ اور ایسے ہی جب مبالغہ کیا کپڑے کے وصف میں ظاہر الروایہ میں۔ کیونکہ کپڑا ذات الامثال میں سے نہیں ہے اور ایسے ہی جب ذکر کیا مکیلی یا موزونی چیز کا اور اس کی جنس بیان کی نہ کہ صفت۔ اور اگر ذکر کیا اس کی جنس اور صفت کو تو شوہر کو اختیار نہیں دیا جائے گا۔ اس لئے کہ موصوف ان میں سے ثابت ہوتا ہے ذمہ میں ثبوت صحیح کے طور پر۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ نکاح میں کپڑے کو مہر بنایا لیکن کپڑے کا وصف ذکر نہیں کیا مثلاً یہ تو کہہ دیا کہ مہر میں کپڑا دوں گا لیکن اس کی نوع بیان نہیں کی تو ایسی صورت میں ائمہ اربعہ کے نزدیک مہر مثل واجب ہوگا۔ وجہ اس کی یہ ہے کہ اس صورت میں نوع مجہول ہے اس لئے کہ کپڑوں کی بہت سی انواع ہیں مثلاً روئی کا، کتان کا، ریشم کا، پس جہالت مسمی کی وجہ سے مہر مثل واجب ہوگا۔ اور اگر کپڑے کی نوع بیان کر دی مثلاً کہا کہ وہ ہر وہی سوتی تھان کا ہوگا تو اب تسمیہ صحیح ہے اور شوہر کو قیمت اور اوسط درجہ کے ہر وہی کپڑے کے درمیان اختیار ہوگا۔ دلیل ماقبل میں گذر چکی اور اگر کپڑے کا وصف بیان کرنے میں مبالغہ کیا یعنی نوع بھی بیان کی گئی اور اس کا طول عرض، موٹائی اور سانچہ بھی متعین کر دیا گیا تو اس صورت میں بھی شوہر کو اوسط ثوب اور اس کی قیمت کے درمیان اختیار ہوگا۔ کیونکہ کپڑا ذات الامثال میں سے نہیں ہے بلکہ ذات القیم میں سے ہے۔ یہی وجہ ہے کہ کپڑا اگر ہلاک ہو گیا تو مضمون بالقیمۃ ہوگا مضمون بالمثل نہیں۔ اور اگر مہر کسی مکیلی چیز کو بنایا یا موزونی چیز کو اور اس کی نوع بیان کر دی مثلاً ایک گر گندم یا ایک من زعفران کو مہر بنایا لیکن اس کی صفت بیان نہیں کی گئی تو اب بھی شوہر کو اوسط درجہ کے مسمی اور اس کی قیمت کے درمیان اختیار ہوگا اور اگر نوع اور وصف دونوں بیان کر دیئے گئے تو اب شوہر پر مسمی واجب ہوگا۔ قیمت اور مسمی کے درمیان اختیار نہیں ہوگا۔ کیونکہ مکملات اور موزونات میں سے جس کا وصف بیان کر دیا گیا تو وہ ذمہ میں علی الاطلاق ثابت ہوتی ہے بیع سلم میں بھی اور اس کے علاوہ میں بھی اس کے برخلاف ثوب موصوف کہ وہ صرف بیع سلم میں ذمہ میں خلاف قیاس ثابت ہوتا ہے۔

مسلمان نے شراب یا خنزیر پر نکاح کیا تو مہر مثل لازم ہے

فَإِنْ تَزَوَّجَ مُسْلِمٌ عَمَلَى خَمْرٍ أَوْ خِنْزِيرٍ فَالِنِكَاحُ جَائِزٌ وَلَهَا مَهْرٌ مِثْلُهَا لِأَنَّ شَرْطَ قُبُولِ الْخَمْرِ شَرْطٌ فَاسِدٌ فَيَصِحُّ النِّكَاحُ وَ يُلْغَوُ الشَّرْطُ بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ يَنْطُلُ بِالشَّرْطِ الْفَاسِدَةِ لَكِنْ لَمْ تَصِحَّ التَّسْمِيَةُ لِمَا أَنَّ الْمُسْمَى لَيْسَ بِمَالٍ فِي حَقِّ الْمُسْلِمِ فَوَجَبَ مَهْرُ الْمِثْلِ.

ترجمہ..... پس اگر نکاح کیا کسی مسلمان نے شراب یا خنزیر پر تو نکاح جائز ہے اور عورت کے لئے اس کا مہر مثل ہوگا۔ اس لئے کہ قبول خمر کی شرط، شرط فاسدہ ہے۔ پس نکاح صحیح ہوگا اور شرط لغو ہوگی۔ بخلاف بیع کے اس لئے کہ بیع شرط فاسدہ سے باطل ہو جاتی ہے لیکن تسمیہ صحیح نہیں ہوا۔ کیونکہ مسمی مال نہیں ہے۔ مسلمان کے حق میں۔ پس مہر مثل واجب ہوگا۔

تشریح..... مسلم مرد نے کسی عورت سے نکاح کیا اور مہر مقرر کیا شراب یا خنزیر کو تو امام ابوحنیفہؒ امام شافعیؒ امام احمدؒ کے نزدیک نکاح درست ہوگا اور

مہر مثل واجب ہوگا اور امام مالکؒ کے نزدیک نکاح فاسد ہوگا، امام مالکؒ نکاح کو بیع پر قیاس کرتے ہیں کہ جس طرح بیع میں خمر اور خنزیر کو شمن بنانے کی صورت میں بیع فاسد ہو جاتی ہے اسی طرح اگر نکاح میں خمر اور خنزیر کو مہر بنایا تو نکاح فاسد ہو جائے گا۔

ائمہ ثلاثہ کی دلیل یہ ہے کہ جب شوہر نے کہا کہ میں نے تجھ سے خمر پر نکاح کیا تو گویا شوہر نے قبولیت خمر کی شرط لگا دی اور قبولیت خمر کی شرط، شرط فاسد ہے۔ اور ما قبل میں گذر چکا کہ نکاح شروط فاسدہ سے باطل نہیں ہوتا بلکہ خود شروط فاسدہ باطل ہو جاتی ہیں۔ کیونکہ شرط فاسد ترک تسمیہ سے بڑھ کر نہیں ہے اور جب ترک تسمیہ مبطل نکاح نہیں ہے تو شرط فاسد بدرجہ اولیٰ مبطل نکاح نہیں ہوگی۔ زیادہ سے زیادہ یہ کہہ سکتے ہیں کہ خمر اور خنزیر کا تسمیہ صحیح نہیں ہے۔ کیونکہ خمر اور خنزیر مسلمان کے حق میں مال مقوم نہیں ہے۔ اور تسمیہ صحیح نہ ہونے کی صورت میں مہر مثل واجب ہوتا ہے۔ لہذا اس صورت میں بھی مہر مثل واجب ہوگا۔

امام مالکؒ کے قیاس کا جواب یہ ہے کہ صحت تسمیہ کے لئے شرط یہ ہے کہ مٹھی مال ہو اور جب مٹھی کے مال نہ ہونے کی وجہ سے تسمیہ باطل ہو گیا تو گویا عوض ذکر نہیں کیا گیا اور عدم ذکر عوض سے نکاح باطل نہیں ہوتا یہی تقریر بیع میں کریں گے کہ خمر اور خنزیر کے مال مقوم نہ ہونے کی وجہ سے بیع میں تسمیہ صحیح نہیں ہوا۔ اور جب تسمیہ صحیح نہیں ہوا تو گویا بیع میں شمن ذکر نہیں کیا اور بیع عدم تسمیہ سے فاسد ہو جاتی ہے اس وجہ سے بیع فاسد ہو جائے گی۔

یہی بات کہ بیع شروط فاسدہ سے فاسد ہو جاتی ہے نکاح فاسد نہیں ہوتا تو ان دونوں میں وجہ فرق یہ ہے کہ شرط فاسد بیع میں ربا ہے اور ربا نص کتاب سے حرام ہے اور نکاح میں ربا ہی نہیں ہے لہذا شرط رکن عقد میں مؤثر نہیں ہوگی، پس رکن عقد درست رہے گا اور شرط لغو ہو جائے گی۔

عورت سے ایک ہر کے کے ملنے پر نکاح کیا، وہ اچانک شراب نکلا اور اگر غلام پر نکاح کیا

وہ اچانک آزاد نکلا تو مہر مثل لازم ہے اقوال فقہاء

فَإِنْ تَزَوَّجَ امْرَأَةً عَلَى هَذَا الدَّنِّ مِنَ الْخَلِّ فَإِذَا هُوَ خَمْرٌ فَلَهَا مَهْرٌ مِثْلُهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ لَهَا مِثْلُ وَزْنِهِ خَلًّا وَإِنْ تَزَوَّجَهَا عَلَى هَذَا الْعَبْدِ فَإِذَا هُوَ حُرٌّ يَجِبُ مَهْرُ الْمِثْلِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٌ وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ تَجِبُ الْقِيَمَةُ لِأَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ أَطْمَعُهَا مَالًا وَعَجَزَ عَنْ تَسْلِيمِهِ فَتَجِبُ قِيَمَتُهُ أَوْ مِثْلُهُ إِنْ كَانَ مِنْ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ كَمَا إِذَا هَلَكَ الْعَبْدُ الْمُسْمَى قَبْلَ التَّسْلِيمِ وَأَبُو حَنِيفَةَ يَقُولُ اجْتَمَعَتِ الْإِشَارَةُ وَالتَّسْمِيَةُ فَتُعْتَبَرُ الْإِشَارَةُ لِكَوْنِهَا أَبْلَغُ فِي الْمَقْصُودِ وَهُوَ التَّعْرِيفُ فَكَأَنَّهُ تَزَوَّجَ عَلَى خَمْرٍ أَوْ حُرٍّ وَمُحَمَّدٌ يَقُولُ الْأَصْلُ أَنَّ الْمُسْمَى إِذَا كَانَ مِنْ جِنْسِ الْمَشَارِ إِلَيْهِ يَتَعَلَّقُ الْعَقْدُ بِالْمَشَارِ إِلَيْهِ لِأَنَّ الْمُسْمَى مَوْجُودٌ فِي الْمَشَارِ ذَاتًا وَالْوَصْفُ يَتَّبِعُهُ وَإِنْ كَانَ مِنْ خِلَافِ جِنْسِهِ يَتَعَلَّقُ بِالْمُسْمَى لِأَنَّ الْمُسْمَى مِثْلُ الْمَشَارِ إِلَيْهِ وَلَيْسَ بِتَابِعٍ لَهُ وَالتَّسْمِيَةُ أَبْلَغُ فِي التَّعْرِيفِ مِنْ حَيْثُ أَنَّهَا تُعَرِّفُ الْمَاهِيَةَ وَالْإِشَارَةُ تُعَرِّفُ الذَّاتَ أَلَا تَرَى أَنَّ مَنْ اشْتَرَى قَصًا عَلَى أَنَّهُ يَأْقُوتُ فَإِذَا هُوَ رُجَاجٌ لَا يَنْعَقِدُ الْعَقْدُ لِاخْتِلَافِ الْجِنْسِ وَلَوْ اشْتَرَى عَلَى أَنَّهُ يَأْقُوتُ أَحْمَرَ فَإِذَا هُوَ أَحْضَرٌ يَنْعَقِدُ الْعَقْدُ لِاتِّحَادِ الْجِنْسِ وَفِي مَسْأَلَتِنَا الْعَبْدُ مَعَ الْحُرِّ جِنْسٌ وَاحِدٌ لِقِلَّةِ التَّفَاوُتِ فِي الْمَنَافِعِ وَالْخَمْرُ مَعَ الْخَلِّ جِنْسَانِ لِفُحْشِ التَّفَاوُتِ فِي الْمَقَاصِدِ.

ترجمہ پس اگر نکاح کیا کسی عورت سے سر کے کے اس ملنے پر پھر اچانک دیکھا تو وہ شراب ہے تو عورت کے لئے اس کا مہر مثل ہوگا امام ابو حنیفہؒ

کے نزدیک اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ اس کے لئے منکے کے وزن کے برابر سرکہ ہوگا۔ اور اگر نکاح کیا اس عورت سے اس غلام پر پھر اچانک وہ آزاد نکلا۔ تو مہر مثل واجب ہوگا طرفینؒ کے نزدیک۔ اور امام ابو یوسفؒ نے فرمایا کہ قیمت واجب ہوگی۔ ابو یوسفؒ کی دلیل یہ ہے کہ مرد نے عورت کو مال کا لالچ دلایا اور اس مال کو سپرد کرنے سے عاجز آ گیا تو اس کی قیمت واجب ہوگی یا اس کا مثل واجب ہوگا اگر ذوات الامثال میں سے ہے جیسا کہ جب عبد مسکمی ہلاک ہو گیا سپرد کرنے سے پہلے اور امام ابو حنیفہؒ فرماتے ہیں کہ اشارہ اور تسمیہ جمع ہو گئے ہیں لہذا اشارہ کا اعتبار کیا جائے گا۔ کیونکہ وہ ابلیغ ہے مقصود یعنی تعریف میں۔ پس گویا کہ نکاح کیا شراب پر یا آزاد پر اور امام محمدؒ فرماتے ہیں کہ قاعدہ یہ ہے کہ مسکمی اگر مشار الیہ کی جنس سے ہے تو عقد متعلق ہوگا مشار الیہ کے ساتھ۔ اس لئے کہ مسکمی مشار الیہ میں ذات کے اعتبار سے موجود ہے اور وصف ذات کے تابع ہوتا ہے اور اگر مسکمی مشار الیہ کی جنس کے خلاف ہے تو عقد متعلق ہوگا مسکمی کے ساتھ اسلئے کہ مسکمی مشار الیہ کا مثل ہے اور اس کا تابع نہیں اور تسمیہ ابلیغ ہے تعریف میں۔ اس لئے کہ تسمیہ تعارف کراتا ہے ماہیت کا اور اشارہ تعارف کراتا ہے ذات کا۔ کیا نہیں دیکھتا تو کہ جس شخص نے نلینہ خرید اس شرط پر کہ وہ یا قوت ہے پھر نکلا وہ شیشہ تو عقد منعقد نہیں ہوگا اختلاف جنس کی وجہ سے اور اگر خرید اس شرط پر کہ وہ یا قوت احمر ہے پھر وہ یا قوت اخضر نکلا تو عقد منعقد ہو جائے گا اتحاد جنس کی وجہ سے۔ اور ہمارے مسئلہ میں عبد مع الحرج جنس واحد ہے منافع میں قلت تفاوت کی وجہ سے اور خر مع الخمل دو جنس ہیں مقاصد میں زیادہ تفاوت کی وجہ سے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ نکاح میں مہر مقرر کیا گیا سرکہ کا ایک منکے جو مشار الیہ ہے دیکھا تو شراب کا منکے تھا تو اس مسئلہ میں امام صاحبؒ کے نزدیک مہر مثل واجب ہوگا اور صاحبینؒ کے نزدیک اس کا ہم وزن سرکہ واجب ہوگا۔ دوسری صورت یہ ہے کہ مہر مقرر کیا عبد مشار الیہ کو بعد میں معلوم ہوا کہ وہ آزاد ہے تو اس مسئلہ میں طرفینؒ کا مذہب یہ ہے کہ مہر مثل واجب ہوگا اور ابو یوسفؒ کے نزدیک اس آزاد کو غلام فرض کر کے جو قیمت ہوگی وہ واجب ہے۔

حاصل اختلاف یہ کہ ذوات الامثال میں امام محمدؒ امام ابو یوسفؒ کے ساتھ ہیں اور ذوات القیم میں ابو حنیفہؒ کے ساتھ ہیں۔ پھر اصول یہ ہے کہ امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک تمام صورتوں میں اشارہ معتبر ہے اور ابو یوسفؒ کے نزدیک تمام صورتوں میں تسمیہ معتبر ہے اور امام محمدؒ کے نزدیک اشارہ اور تسمیہ میں اتحاد جنس کی صورت میں اشارہ معتبر ہے اور اختلاف جنس کے وقت تسمیہ کا اعتبار کیا گیا۔

ابو یوسفؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ شوہر نے عورت کو ایک مال کا لالچ دیا ہے اور پھر اس مال کو سپرد کرنے سے عاجز آ گیا تو اب اگر وہ مال ذوات الامثال میں سے تھا تو اس کا مثل واجب ہوگا۔ اور اگر ذوات القیم میں سے تھا تو اس کی قیمت واجب ہوگی۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ تسلیم سے پہلے عبد مسکمی ہلاک ہو جائے تو اس کی قیمت واجب ہوگی ایسے ہی یہاں بھی۔

امام ابو حنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ ہذا الدن اور ہذا العبد میں اشارہ اور تسمیہ جمع ہو گئے اور جب یہ دونوں جمع ہو جائیں تو اشارہ معتبر ہوتا ہے۔ کیونکہ مقصود یعنی تعریف میں اشارہ ابلیغ ہے اور اشارہ اس لئے ابلیغ ہے کہ اشارہ بمنزلہ وضع الید علی الشئ کے ہے۔ یعنی کسی چیز پر ہاتھ رکھ دینا اور ہاتھ رکھ دینے کے بعد کامل امتیاز حاصل ہو جاتا ہے کیونکہ کسی چیز کی طرف اشارہ کر کے اس کا غیر مراد لیا جائے تو یہ ممنوع ہے۔ اور لفظ بول کر غیر مانع کہ مراد لیا جاسکتا ہے۔ گویا اشارہ میں غیر کا احتمال ہی نہیں اور تسمیہ میں غیر کا احتمال ہے۔ اس لئے تعریف میں اشارہ ابلیغ ہے بمقابلہ تسمیہ کے۔ پس جب اشارہ معتبر ہے تو گویا نکاح شراب یا آزاد پر ہوا ہے۔ اور جب ان دونوں میں سے کسی کو مہر بنایا جائے تو مہر مثل واجب ہوتا ہے لہذا ان دونوں صورتوں میں مہر مثل واجب ہوگا۔

امام محمدؒ کی دلیل..... سے پہلے دو مقدمے ذہن نشین کر لیجئے۔ پہلا مقدمہ یہ ہے کہ ماہیت سے مراد حقیقت من حیث ہی ہے اور ذات سے مراد جو موجود فی الخارج ہو اور اس کی طرف اشارہ حسیہ کیا جاتا ہو۔ دوسرا مقدمہ یہ کہ جنس سے مراد یہ ہے کہ اس کے افراد میں ایک امر فاصل ہو اور تفاوت بہت کم ہو جیسے غلام اور آزاد، مرد اور ذبیحہ، اور غیر انسان میں مذکر اور مؤنث اور جنسین سے مراد یہ ہے کہ اس کے افراد میں ایک امر سے زائد فاصل

ہو اور افراد کے درمیان تفاوت فاحش ہو جیسے سرکہ اور شراب۔ ان دونوں کے نام میں فصل ہے کہ ایک کا نام سرکہ اور دوسرے کا شراب اور صفت کے لحاظ فصل ہے کہ سرکہ میں کھٹا پن ہوتا ہے اور شراب میں حدت ہوتی ہے اور معنی کے اعتبار سے بھی تفاوت ہے۔ چنانچہ شراب میں نشہ ہوتا ہے اور سرکہ میں نشہ نہیں ہوتا۔ جاریہ اور غلام میں اسم اور صفت دونوں فاصل ہیں۔

اب امام محمدؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہے..... کہ جس عقد میں اشارہ اور تسمیہ دونوں جمع ہو جائیں تو دیکھنا ہے کہ مستثنیٰ اور مشار الیہ میں اتحاد جنس ہے یا اختلاف جنس۔ اگر دونوں کی جنس ایک ہے تو مشار الیہ معتبر ہوگا۔ اور عقد کا تعلق مشار الیہ کے ساتھ ہوگا۔ کیونکہ یہاں تسمیہ کسی دوسری ماہیت پر دلالت نہیں کرتا بلکہ صفت پر دلالت کرتا ہے اور صفت استحقاق میں موصوف کے تابع ہوتی ہے اور موصوف مشار الیہ میں موجود ہے پس جب موصوف یعنی مستثنیٰ ذاتاً مشار الیہ میں موجود ہے تو عقد کا تعلق مشار الیہ کے ساتھ ہی ہوگا۔ اس لئے امام محمدؒ نے فرمایا کہ اتحاد جنس کی صورت میں مشار الیہ معتبر ہے اور مشار الیہ کے ساتھ عقد کا تعلق ہوگا اور اگر مستثنیٰ اور مشار الیہ میں اختلاف جنس ہے تو مستثنیٰ معتبر ہوگا کیونکہ اس وقت تسمیہ مشار الیہ کے خلاف دوسری ماہیت پر دلالت کرتا ہے پس مستثنیٰ مشار الیہ کا شل ہوگا۔ اور احد المثلین آخر کا تابع نہیں ہوا کرتا۔ پس استحقاق میں دونوں متعارض ہوں گے اور چونکہ اختلاف جنس کی صورت میں تسمیہ تعریف میں ابلغ ہے کیونکہ تسمیہ شناخت کراتا ہے ماہیت کی اور اشارہ شناخت کراتا ہے ذات کی حقیقت پر دلالت کئے بغیر اور تعریف ماہیت اولیٰ ہے تعریف ذات سے۔ اس لئے ہم کہتے ہیں کہ تعریف میں تسمیہ ابلغ ہے اور جب تسمیہ ابلغ ہے تو مستثنیٰ کا اعتبار ہوگا اور عقد کا تعلق اس صورت میں مستثنیٰ کے ساتھ ہوگا نہ کہ مشار الیہ کے ساتھ۔ صاحب ہدایہؒ نے امام محمدؒ کے اصول پر تفریع بیان کی ہے چنانچہ فرمایا کہ اگر کسی نے نکینہ خرید یا یا قوت کی شرط لگا کر اور نکلا وہ شیشہ تو بیع باطل ہوگی۔ کیونکہ مستثنیٰ یا قوت ہے اور مشار الیہ زجاج (شیشہ) ہے اور دونوں میں اختلاف جنس ہے اور اختلاف جنس کی صورت میں عقد متعلق ہوتا ہے مستثنیٰ کے ساتھ اور مستثنیٰ یعنی یا قوت معدوم ہے لہذا بیع کے معدوم ہونے کی وجہ سے بیع باطل ہوگی۔ اور اگر یا قوت احمر کہہ کر خرید اور نکلا یا قوت اخضر تو بیع منعقد ہو جائے گی۔ کیونکہ یہاں مستثنیٰ یا قوت احمر اور مشار الیہ یا قوت اخضر ہے اور ان دونوں میں اتحاد جنس ہے اور اتحاد جنس کی صورت میں عقد کا تعلق مشار الیہ کے ساتھ ہوتا ہے لہذا مشار الیہ بیع ہوگا اور چونکہ اس صورت میں بیع موجود ہے اس لئے عقد بیع درست ہوگا البتہ وصف کے فوت ہونے کی وجہ سے مشتری کو اختیار قبول حاصل ہوگا۔

اب متن کے مسئلہ کو دیکھئے کہ آزاد اور غلام میں قلت تفاوت کی وجہ سے اتحاد جنس ہے اور اتحاد جنس کی صورت میں عقد متعلق ہوتا ہے مشار الیہ کے ساتھ اور یہاں مشار الیہ آزاد ہے جو مہر بننے کی صلاحیت نہیں رکھتا لہذا اس صورت میں مہر مثل واجب ہوگا۔ اور سرکہ اور شراب میں مقاصد کے اعتبار سے فحش تفاوت ہے لہذا ان دونوں میں اختلاف جنس ہوگا اور اختلاف جنس کی صورت میں عقد متعلق ہوتا ہے مستثنیٰ کے ساتھ اور مستثنیٰ سرکہ ہے جو مہر بننے کی صلاحیت رکھتا ہے البتہ موجود نہ ہونے کی وجہ سے سپرد کرنے پر قدرت نہیں۔ اور چونکہ سرکہ کا مکملہ ذوات الامثال میں سے ہے اس لئے اس کا شل واجب ہوگا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

دو غلاموں پر نکاح کیا پس اس میں سے ایک آزاد تھا تو عودت کے لئے غلام ہے بشرطیکہ

دس درہم کے برابر ہو..... اقوال فقہاء

فَإِنْ تَزَوَّجَهَا عَلَى هَذَيْنِ الْعَبْدَيْنِ فَإِذَا أَحَدُهُمَا حُرٌّ فَلَيْسَ لَهَا إِلَّا الْبَاقِي إِذَا سَاوَى عَشْرَةَ دَرَاهِمَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ لِأَنَّهُ مُسْتَمْنَىٰ وَوُجُوبُ الْمُسْتَمْنَىٰ وَإِنْ قَلَّ يَمْنَعُ وَوُجُوبُ مَهْرِ الْمِثْلِ وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ لَهَا الْعَبْدُ وَقِيَمَةُ الْحُرِّ لَوْ كَانَ عَبْدًا لِأَنَّهُ أَطْمَعَهَا سَلَامَةَ الْعَبْدَيْنِ وَعَجَزَ عَنْ تَسْلِيمِ أَحَدِهِمَا فَتَجَبَّ قِيَمَتُهُ وَقَالَ مُحَمَّدٌ وَهُوَ رَوَايَةٌ عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ لَهَا الْعَبْدُ الْبَاقِي إِلَى تَمَامِ مَهْرِ مِثْلِهَا إِنْ كَانَ مَهْرُ مِثْلِهَا أَكْثَرَ مِنْ قِيَمَةِ الْعَبْدِ لِأَنَّهَا لَوْ

كَانَا حُرَيْنِ يَجِبُ تَمَامُ مَهْرِ الْمِثْلِ عِنْدَهُ فَإِذَا كَانَ أَحَدُهُمَا عَبْدًا يَجِبُ الْعَبْدُ إِلَى تَمَامِ مَهْرِ الْمِثْلِ.

ترجمہ..... پس اگر نکاح کیا کسی عورت سے ان دو غلاموں پر پھر ان دونوں میں سے ایک آزاد نکلا تو عورت کے لئے صرف عبد باقی رہے گا جبکہ دس درہم کے برابر ہو ابوحنیفہؒ کے نزدیک۔ اس لئے کہ وہ مسمیٰ ہے اور وہ جو مسمیٰ اگر چہ کم ہونے لگتا ہے وہ جو مہر مہر مہر کو۔ اور ابو یوسفؒ نے کہا کہ عورت کے لئے غلام ہے اور آزاد کی قیمت اگر غلام ہوتا۔ اس لئے کہ لالچ دلایا عورت کو سلامت عبدین کا اور عاجز آ گیا ان دونوں میں سے ایک کو سپرد کرنے سے تو اس کی قیمت واجب ہوگی اور امام محمدؒ نے فرمایا اور وہ ایک روایت ہے امام ابوحنیفہؒ سے کہ عورت کے لئے عبد باقی ہوگا تمام مہر مہر مہر تک اگر اس کا مہر مہر مہر کی قیمت سے زائد ہے۔ اس لئے کہ اگر وہ دونوں آزاد ہوتے تو تمام مہر مہر مہر واجب ہوتا امام محمدؒ کے نزدیک پس جب ان دونوں میں سے ایک غلام ہے تو غلام واجب ہوگا تمام مہر مہر تک۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ دو غلاموں کی جانب اشارہ کر کے ان کو مہر بنایا۔ اتفاق سے ان میں ایک آزاد تھا اور ایک غلام تو اس بارے میں امام ابوحنیفہؒ کا مذہب یہ ہے کہ ان دونوں میں جو غلام ہے اگر اس کی مالیت دس درہم کے برابر ہے تو صرف وہ غلام واجب ہوگا۔ اور اگر دس درہم سے کم مالیت ہے تو دس درہم پورے کر دیئے جائیں۔ امام ابو یوسفؒ کا مسلک یہ ہے کہ غلام واجب ہوگا۔ اور آزاد کو غلام فرض کر کے اس کی قیمت کا اندازہ کر لیا جائے جو قیمت ہوگی وہ بھی شوہر پر واجب ہے اور امام محمدؒ کے نزدیک غلام واجب ہوگا تمام مہر مہر تک۔ یعنی اگر مہر مہر مہر کی قیمت سے زائد ہے تو مہر مہر مہر مکمل کیا جائے۔ مثلاً غلام کی قیمت ہے ایک ہزار درہم اور عورت کا مہر مہر مہر دو ہزار درہم ہیں تو عورت کو غلام کے ساتھ مزید ایک ہزار درہم دیدیئے جائیں تاکہ مہر مہر مکمل ہو سکے۔

امام ابوحنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ تسمیہ اور اشارہ اگر جمع ہو جائیں تو اشارہ معتبر ہوتا ہے اور آزاد کی طرف اشارہ اس کو عقد سے خارج کر دے گا۔ کیونکہ آزاد مہر بننے کی صلاحیت نہیں رکھتا ہے تو گویا ایک ہی غلام پر نکاح منعقد ہوا اور یہی ایک غلام مہر مہر مہر ہے۔ اور مہر مہر مہر کا وجوب مہر مہر مہر کے وجوب کے لئے مانع ہے اگرچہ مہر مہر مہر کم ہی کیوں نہ ہو اور یہ بھی نہیں ہو سکتا کہ غلام باقی اور مہر مہر مہر دونوں کو واجب کر دیں۔ کیونکہ یہ دونوں جمع نہیں ہو سکتے ہیں۔ امام ابو یوسفؒ کی دلیل یہ ہے کہ شوہر نے دو غلاموں کو ذکر کر کے عورت کو لالچ دلایا ہے دو غلاموں کی سلامتی کا۔ اور ان دونوں میں سے ایک کی تسلیم سے عاجز آ گیا۔ لہذا اس کی قیمت واجب ہوگی۔

امام محمدؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ اگر یہ دونوں آزاد ہوتے تو مہر مہر مہر واجب ہوتا۔ پس جب ایک غلام ہے تو غلام واجب ہوگا تمام مہر مہر مہر تک۔ یعنی اگر غلام کی قیمت مہر مہر مہر سے کم ہے تو اس کی کو پورا کر دیا جائے۔ امام محمدؒ کی دلیل کی بنیاد اس پر ہے کہ وہ اتحاد جنس کی صورت میں اشارہ کا اعتبار کرتے ہیں۔

قاضی نے نکاح فاسد میں دخول سے پہلے تفریق کر دی تو مہر نہیں ہوگا

وَإِذَا فَرَّقَ الْقَاضِي بَيْنَ الزَّوْجَيْنِ فِي النِّكَاحِ الْفَاسِدِ قَبْلَ الدُّخُولِ فَلَا مَهْرَ لَهَا لِأَنَّ الْمَهْرَ فِيهِ لَا يَجِبُ بِسُجُودِ الْعَقْدِ لِفَسَادِهِ وَإِنَّمَا يَجِبُ بِاسْتِيفَاءِ مَنَافِعِ الْبُضْعِ وَكَذَا بَعْدَ الْخُلُوةِ لِأَنَّ الْخُلُوةَ فِيهِ لَا يَثْبُتُ بِهَا التَّمَكُّنُ فَلَا تَقَامُ مَقَامَ الْوُطَى فَإِنْ دَخَلَ بِهَا فَلَهَا مَهْرٌ مِثْلُهَا لَا يَزَادُ عَلَى الْمُسَمَّى عِنْدَنَا خِلَافًا لِرُفْرُ هُوَ يَتَّبِعُ بِالنِّسْبِ نَفَاسِدُ وَ لَنَا أَنَّ الْمُسْتَوْفَى لَيْسَ بِمَالٍ وَإِنَّمَا يَتَقَوَّمُ بِالتَّسْمِيَةِ فَإِذَا زَادَتْ عَلَى مَهْرِ الْمِثْلِ لَمْ يَجِبِ الزِّيَادَةُ لِعَدَمِ صِحَّةِ التَّسْمِيَةِ وَإِنْ نَقَصَتْ لَمْ تَجِبِ الزِّيَادَةُ عَلَى الْمُسَمَّى لِعَدَمِ التَّسْمِيَةِ بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ مَالٌ مُتَقَوَّمٌ فِي نَفْسِهِ فَيَقْدَرُ بَدْلُهُ بِقِيَمَتِهِ وَعَلَيْهَا الْعِدَّةُ الْحَاقَّةُ لِلشُّبْهَةِ بِالْحَقِيقَةِ فِي مَوْضِعِ الْإِحْتِيَاطِ وَ تَحَرُّزًا عَنْ إِشْتِبَاهِ النَّسَبِ.

ترجمہ..... اور جب قاضی نے زوجین کے درمیان تفریق پیدا کر دی نکاح فاسد کی صورت میں دخول سے پہلے تو عورت کے لئے مہر نہیں ہوگا اس لئے کہ مہر نکاح فاسد میں محض عقد کی وجہ سے واجب نہیں ہوتا۔ فساد عقد کی وجہ سے اور واجب ہوتا ہے منافع بضع کو وصول کر کے اور ایسے ہی مہر واجب نہیں ہوگا خلوت کے بعد اس لئے کہ نکاح فاسد میں خلوت کی وجہ سے قدرت علی الوطی ثابت نہیں ہوتی ہے، پس خلوت وطی کے قائم مقام نہیں ہوگی۔ پس اگر دخول کیا عورت کے ساتھ تو اس کے لئے مہر مثل ہوگا اور مستثنیٰ پر زیادہ نہیں کیا جائے گا ہمارے نزدیک خلاف ہے امام زفر کا وہ قیاس کرتے ہیں بیع فاسد پر اور ہماری دلیل یہ ہے کہ جو وصول کیا گیا (منافع بضع) وہ مال نہیں ہے اور وہ مقوم ہوگا تسمیہ سے پس جب تسمیہ مہر مثل پر زیادہ ہو گیا تو زیادتی واجب نہیں ہوگی عدم صحت تسمیہ کی وجہ سے اور اگر تسمیہ کم ہے تو مستثنیٰ پر زیادتی واجب نہیں ہوگی۔ عدم تسمیہ کی وجہ سے بخلاف بیع کے۔ اس لئے کہ وہ مال مقوم ہے فی نفسہ پس اس کے بدل کا اندازہ ہوگا اس کی قیمت کے ساتھ اور اس پر عدت واجب ہوگی شبہ نکاح کو حقیقت نکاح کے ساتھ لاحق کرتے ہوئے مقام احتیاط میں اور اشتباہ نسب سے بچتے ہوئے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ قاضی نے نکاح فاسد کی صورت میں زوجین کے درمیان تفریق کر دی۔ حالانکہ ابھی تک شوہر نے عورت کے ساتھ جماع نہیں کیا تو اس صورت میں عورت کے لئے مہر نہیں ہوگا نہ کل مہر ہوگا اور نہ نصف مہر اس کے برخلاف اگر نکاح صحیح ہے تو طلاق قبل الدخول کی صورت میں نصف مہر واجب ہوگا۔ نکاح فاسد مثلاً نکاح بلا شہدین، نکاح الاخت فی عدت الاخت فی الطلاق البائن، نکاح الخامسة فی عدة الرابعة اور نکاح الامۃ علی الحورہ ہے۔ نکاح فاسد میں تفریق قبل الدخول کی وجہ سے مہر واجب نہ ہونے کی دلیل یہ ہے کہ نکاح فاسد میں محض عقد کی وجہ سے مہر واجب نہیں ہوتا۔ اس لئے کہ عقد فاسد ہے البتہ منافع بضع وصول کر لینے سے مہر کا وجوب ہو جاتا ہے۔ اور اس کی دلیل کی نکاح فاسد میں نفس عقد کی وجہ سے مہر واجب نہیں ہوتا حضور ﷺ کا ارشاد ہے ایما امرأۃ نکحت بغير اذن ولیہا فمکاحہا باطل فإن دخل بها فلہا الفہر بما استحل من فرجہا یعنی جس عورت نے بغیر اذن ولی کے نکاح کیا تو اس کا نکاح باطل ہے۔ پس اگر اس عورت سے دخول کر لیا تو اس کے لئے مہر ہوگا اس کی شرمگاہ کو حلال کرنے کی وجہ سے۔ اس حدیث میں اللہ کے رسول نے بیان فرمایا کہ نکاح باطل میں مہر کا وجوب دخول سے ہوگا نہ کہ عقد اور خلوت سے۔

اسی طرح اگر نکاح فاسد میں عورت کے ساتھ خلوت کی گئی تب بھی عورت کے لئے مہر نہیں ہوگا۔ کیونکہ نکاح صحیح میں خلوت کے بعد مہر اس لئے واجب ہوتا تھا کہ خلوت وطی کے قائم مقام ہے اور نکاح فاسد میں چونکہ مانع شرعی موجود ہے۔ اس لئے یہ خلوت فاسدہ ہوگی۔ اور خلوت فاسدہ وطی کے قائم مقام نہیں ہوتی ہے۔ لہذا نکاح فاسد میں خلوت کے بعد بھی مہر واجب نہیں ہوگا۔ ہاں اگر عورت کے ساتھ دخول کر لیا تو اس کے لئے مہر مثل ہوگا۔ اور یہ مہر مثل ہمارے نزدیک مستثنیٰ سے زائد نہ ہونا چاہئے۔ امام زفر کی رائے یہ ہے کہ مطلقاً مہر مثل واجب ہوگا مستثنیٰ سے کم ہو یا زیادہ۔ انام زفر نکاح فاسد کو قیاس کرتے ہیں بیع فاسد پر کہ جس طرح بیع فاسد میں قیمت واجب ہوتی ہے ثمن سے کم ہو یا زیادہ اسی طرح نکاح فاسد میں مہر مثل واجب ہوگا مہر مستثنیٰ سے کم ہو یا زائد۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ منافع بضع جو وصول کئے گئے وہ مال نہیں ہیں۔ البتہ نکاح کے وقت جب مہر ذکر کیا گیا تو وہ منافع بضع مقوم ہو گئے۔ پس جب مہر مثل پر تسمیہ زیادہ ہو گیا تو زیادتی واجب نہیں ہوگی۔ کیونکہ مہر مثل سے زیادہ کا تسمیہ صحیح نہیں ہے۔ اور اگر تسمیہ مہر مثل سے کم ہو گیا۔ تو مستثنیٰ سے زیادہ واجب نہیں ہوگا۔ کیونکہ مستثنیٰ سے زیادہ کے لئے تسمیہ نہیں پایا گیا اور دوسری بات یہ کہ جب مستثنیٰ مہر مثل سے کم ہے تو گویا عورت اپنے حق کو کم کرنے پر راضی ہو گئی اور عورت پر کوئی اعتراض نہیں ہے۔ اس کے برخلاف بیع کے عوض اس میں مال مقوم ہے فی نفسہ۔ لہذا اس کے بدل کا اندازہ اس کی قیمت سے لگے گا۔ اس لئے نکاح فاسد کو بیع فاسد پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے اور نکاح فاسد میں تفریق کے بعد عورت پر عدت واجب ہوگی۔ کیونکہ نکاح فاسد میں شبہۃ النکاح ہے لہذا شبہۃ النکاح کو حقیقت نکاح کے ساتھ لاحق کر دیا گیا موضع احتیاط میں، کیونکہ نسب ایسا امر ہے جو کو

ثابت کرنے میں احتیاط کی جاتی ہے۔ پس عدت واجب ہوگی نسب کی حفاظت کے لئے اور اختلاط نسب سے بچنے کے لئے۔

عدت کی ابتداء تفریق سے معتبر ہوگی نہ کہ آخری وطی سے

وَيُعْتَبَرُ ابْتِدَاءُهَا مِنْ وَقْتِ التَّفْرِيقِ لَا مِنْ آخِرِ الْوُطَيَّاتِ هُوَ الصَّحِيحُ لِأَنَّهَا تَجِبُ بِاعْتِبَارِ شُبْهَةِ النِّكَاحِ وَرَفْعُهَا بِالتَّفْرِيقِ وَيَثْبُتُ نَسَبٌ وَلِذَا لَأَنَّ النِّسْبَ يُحْتَاطُ فِي اثْبَاتِهِ أَحْيَاءَ لِلْوَلَدِ فَيَتَرْتَّبُ عَلَى الثَّابِتِ مِنْ وَجْهِهِ وَتُعْتَبَرُ مُدَّةُ النِّسْبِ مِنْ وَقْتِ الدُّخُولِ عِنْدَ مُحَمَّدٍ وَعَلَيْهِ الْفَتْوَى لِأَنَّ النِّكَاحَ الْفَاسِدَ لَيْسَ بِدَاغٍ إِلَى الْإِقَامَةِ بِاعْتِبَارِهِ.

ترجمہ..... اور عدت کی ابتداء وقت تفریق سے معتبر ہوگی نہ کہ آخری وطی سے یہی قول صحیح ہے اس لئے کہ عدت واجب ہوتی ہے شبہۃ النکاح کے اعتبار سے اور شبہۃ النکاح کا رفع تفریق کے ذریعہ سے ہے اور اس عورت کے فرزند کا نسب ثابت ہوگا کیونکہ نسب ثابت کرنے میں احتیاط کی جاتی ہے و ولد کو زندہ رکھنے کے لئے پس جو نکاح من وجہ ثابت ہو اس پر بھی نسب مرتب ہوگا اور مدت نسب کا اعتبار کیا جائے گا دخول کے وقت سے امام محمدؒ کے نزدیک اور اسی پر فتویٰ ہے۔ اس لئے کہ نکاح فاسد داعی الی الوطی نہیں ہے اور نکاح وطی کے قائم مقام تھا اسی اعتبار سے۔

تشریح..... اس بارے میں اختلاف ہے کہ نکاح فاسد میں ابتداءً عدت کا اعتبار کب سے ہوگا۔ ائمہ اربعہ کا مذہب یہ ہے کہ عدت کا آغاز تفریق کے وقت سے ہوگا نہ کہ آخری وطی سے۔ اور حضرت امام زفرؒ کا مذہب ہے کہ عدت کی ابتداء آخری وطی سے ہوگی چنانچہ اگر آخری وطی کے بعد تفریق سے پہلے تین حیض گزر گئے تو امام زفرؒ کے نزدیک اس عورت کی عدت پوری ہوگی اور ائمہ اربعہ کے نزدیک تفریق کے بعد سے عدت شروع ہوگی۔ صاحب ہدایہ نے امام زفرؒ کے مذہب کو قابل اعتناء نہ سمجھتے ہوئے ان کی دلیل بیان نہیں کی ہے اور ائمہ اربعہ کی دلیل یہ ہے کہ نکاح فاسد کی صورت میں عدت اس لئے واجب ہوتی ہے کہ اس میں نکاح کا شبہ ہے۔ کیونکہ ارکان عقد یعنی ایجاب و قبول پائے گئے اور شبہۃ النکاح کا مرتفع ہونا تفریق سے ہوگا۔ لہذا تفریق کے وقت سے ہی عدت کی ابتداء ہوگی اور نکاح فاسد کے نتیجہ میں اگر بچہ پیدا ہو گیا تو اس کا نسب ثابت ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ نسب ثابت کرنے میں احتیاط کی جاتی ہے۔ کیونکہ اگر بچہ کا نسب ثابت نہ ہو۔ اور اس کا کوئی معروف باپ اور مربی نہ ہو تو وہ ضائع ہو جائے گا اور بسا اوقات موت تک واقع ہو جاتی ہے۔ پس باوجودیکہ نکاح فاسد من وجہ ثابت ہے۔ لیکن بچہ کو زندہ رکھنے کے لئے اس پر نسب مرتب ہو جائے گا اب رہی یہ بات کہ مدت نسب کا اعتبار کب سے ہوگا سو اس سلسلہ میں امام محمدؒ کا مسلک یہ ہے کہ مدت نسب کا اعتبار دخول کے وقت سے نہ کہ عقد نکاح کے وقت سے اور اسی پر فتویٰ ہے۔

اور شیخینؒ نے فرمایا کہ مدت نسب کا اعتبار وقت نکاح سے ہے۔ شیخینؒ کی دلیل یہ ہے کہ وہ نکاح فاسد کو قیاس کرتے ہیں نکاح صحیح پر کہ جس طرح نکاح صحیح میں مدت نسب وقت نکاح سے معتبر ہے۔ اسی طرح نکاح فاسد میں بھی مدت نسب کا اعتبار وقت نکاح سے ہوگا نہ کہ وقت دخول سے۔ اختلاف کا ثمرہ یہ ہوگا کہ نکاح فاسد کے چھ ماہ بعد بچہ پیدا ہوا۔ لیکن دخول کے وقت سے چھ ماہ کی مدت پوری نہیں ہوئی بلکہ کچھ کم ہے تو شیخینؒ کے نزدیک نسب ثابت ہو جائے گا اور امام محمدؒ کے نزدیک ثابت نہیں ہوگا۔ امام محمدؒ کی دلیل اور شیخینؒ کے قیاس کا جواب یہ ہے کہ نکاح صحیح میں مدت نسب کا اعتبار وقت نکاح سے اس لئے ہے کہ وہ داعی الی الوطی ہونے کی وجہ سے وطی کے قائم مقام ہے۔ اور چونکہ نکاح فاسد میں وطی حرام اور نکاح واجب الرفع ہے اس لئے وہ داعی الی الوطی بھی نہیں ہوگا اور جب نکاح فاسد داعی الی الوطی نہیں ہے تو وطی کے قائم مقام بھی نہیں ہوگا۔ پس مدت نسب وقت دخول سے معتبر ہوگی نہ کہ وقت نکاح سے۔

مہر مثل کے لئے کن عورتوں کا مہر مدار ہے

قَالَ وَ مَهْرُ مِثْلِهَا يُعْتَبَرُ بِأَخَوَاتِهَا وَ عَمَّاتِهَا وَ بَنَاتِ أَعْمَامِهَا لِقَوْلِ ابْنِ مَسْعُودٍ لَهَا مَهْرُ مِثْلِ نِسَائِهَا لَا وَ كَسَ فِيهِ وَلَا شَطَطَ وَ هُنَّ أَقَارِبُ الْأَبِ وَلَئِنَّ الْإِنْسَانَ مِنْ جِنْسِ قَوْمِ أَبِيهِ وَ قِيَمَةُ الشَّيْءِ إِنَّمَا تَعْرِفُ بِالنَّظَرِ فِي قِيَمَةِ جِنْسِهِ وَلَا يُعْتَبَرُ بِأُمِّهَا وَ خَالَاتِهَا إِذَا لَمْ تَكُونَا مِنْ قَبِيلَتِهَا لِمَا بَيَّنَّا فَإِنْ كَانَتْ الْأُمُّ مِنْ قَوْمِ أَبِيهَا بَانَ كَانَتْ بِنْتُ عَمِّهِ فَحِينَئِذٍ يُعْتَبَرُ بِمَهْرِهَا لِمَا أَنَّهَا مِنْ قَوْمِ أَبِيهَا وَ يُعْتَبَرُ فِي مَهْرِ الْمِثْلِ أَنْ تَتَسَاوَى الْمَرْأَتَانِ فِي السِّنِّ وَ الْجِمَالِ وَ الْمَالِ وَ الْعَقْلِ وَ الدِّينِ وَ الْبَلَدِ وَ الْعَصْرِ لِأَنَّ مَهْرَ الْمِثْلِ يَخْتَلِفُ بِاخْتِلَافِ هَذِهِ الْأَوْصَافِ وَ كَذَا يَخْتَلِفُ بِاخْتِلَافِ الدَّارِ وَ الْعَصْرِ قَالُوا وَ يُعْتَبَرُ التَّسَاوَى أَيْضًا فِي الْبُكَارَةِ لِأَنَّهُ يَخْتَلِفُ بِالْبُكَارَةِ وَ الشُّبُوبَةِ.

ترجمہ..... اور عورت کے مہر مثل کو قیاس کیا جائے گا اس کی بہنوں پر۔ اس کی پھوپھوں پر اور اس کی چچا کی بیٹیوں پر ابن مسعودؓ کے قول کی وجہ سے کہ ایسی عورت کا (جس کا مہر ذکر نہیں کیا گیا اور شوہر مر گیا) مہر اس کی عورتوں کے مثل ہے نہ اس میں کمی ہے اور نہ زیادتی اور وہ عورتیں باپ کی قرابت دار ہیں اور اس لئے کہ آدمی اپنے باپ کی قوم کی جنس سے ہوتا ہے۔ اور شئی کی قیمت اس کی جنس کی قیمت دیکھ کر پہچانی جاتی ہے اور نہیں اعتبار کیا جائے گا اس کی ماں کا اور نہ اس کی خالہ کا جبکہ دونوں اس عورت کے قبیلہ سے نہ ہوں اسی دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی۔ پس اگر ماں اس کے باپ کی قوم سے ہے بایں طور کہ اس کے چچا کی بیٹی ہے تو اسی وقت اس کی ماں کے مہر کا اعتبار کیا جائے گا کیونکہ اس کی ماں اس کے باپ کی قوم سے ہے۔ اور مہر مثل میں اعتبار کیا گیا کہ دو عورتیں عمر، جمال، مال، عقل، دین شہر اور زمانہ میں برابر ہوں۔ اس لئے کہ مہر مثل ان اوصاف کے اختلاف سے مختلف ہو جاتا ہے شہر اور زمانہ کے اختلاف سے فقہاء نے کہا ہے کہ برابری معتبر ہوگی بکارت میں بھی اس لئے کہ مہر بکارت اور شیبہ ہونے سے بھی مختلف ہو جاتا ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ عورت کے مہر مثل میں اس کے خاندان کی عورتوں کا اعتبار ہوگا۔ جو عورتیں اس کے باپ کی جانب منسوب ہیں مثلاً بہنیں، پھوپھیاں اور چچا کی بیٹیاں، ابن ابی لیلیٰ مہر مثل میں عورت کی ماں اور جو عورتیں ماں کی جانب منسوب ہیں ان کا اعتبار کرتے ہیں مثلاً خالائیں ابن ابی لیلیٰ کی دلیل یہ ہے کہ مہر عورتوں کے بضع کی قیمت ہے لہذا عورتوں کی جانب سے جو قرابتیں ہیں مہر مثل میں ان ہی کا اعتبار کیا جائے گا۔ اور ہماری دلیل ابن مسعودؓ کا قول ہے لہذا مہر مثل نساہا و ہن اقارب الاب یعنی عورت کے لئے اس کی عورتوں کا مہر مثل ہے اور وہ باپ کی قرابت دار ہیں اس قول میں نساء کی اضافت اس عورت کی طرف کی گئی ہے۔ یعنی اس عورت کی عورتیں۔ خلاصہ یہ ہے کہ عورتوں کو منسوب کیا گیا ہے اس عورت کی جانب اور نسب میں باپ معتبر ہے نہ کہ ماں۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ آدمی اپنے باپ کی قوم کی جنس سے ہوتا ہے۔ اور شئی کی قیمت اس کی جنس کو دیکھ کر پہچانی جاتی ہے۔ لہذا بضع کی قیمت یعنی مہر مثل کو پہچاننے میں اس عورت کے باپ کی قرابت دار عورتوں کا اعتبار ہوگا نسب میں۔ چونکہ باپ کا اعتبار ہوتا ہے اسی وجہ سے باندی کے بیٹے کو خلیفہ بنانا درست ہے۔ بشرطیکہ اس کا باپ قریشی ہو۔ و ہن اقارب الاب ابن مسعودؓ کا قول نہیں بلکہ ابن مسعودؓ کے قول نساہا کی تفسیر ہے۔ بعض حضرات نے ولأَنَّ الْإِنْسَانَ مِنْ جِنْسِ قَوْمِ أَبِيهِ..... الخ سے واوکساقط کر دیا۔ اور اس کو نساہا کے اقارب اب ہونے پر دلیل بنایا ہے مطلب یہ ہوگا کہ اس کی عورتیں اور وہ اقارب الاب ہیں۔ دلیل یہ ہے کہ انسان اپنے باپ کی قوم کی جنس سے ہوتا ہے۔ الخ

مہر مثل میں عورت کی ماں اور اس کی خالہ کا اعتبار نہیں ہوگا۔ جبکہ یہ دونوں اس عورت کے قبیلہ سے نہ ہوں۔ البتہ اگر ماں اس عورت کے باپ کی قوم کی جنس سے ہے تو مہر مثل میں اس کا اعتبار کیا جائے گا مثلاً عورت کے باپ نے شادی کی تھی اپنے چچا کی بیٹی سے۔ پس اس صورت میں اس

عورت کی ماں اور خالہ اس کے باپ کی قوم سے ہیں۔ لہذا مہر مثل میں ان کا بھی اعتبار کریں گے۔ صاحب قدوری فرماتے ہیں کہ مہر مثل میں اس کا بھی اعتبار ہوگا کہ دو عورتیں عمر میں، جمال میں، مال میں، عقل اور دین میں، شہر اور زمانہ میں برابر ہوں۔ کیونکہ مہر مثل ان اوصاف کے اختلاف سے مختلف ہو جاتا ہے۔ اسی طرح شہر اور زمانہ کے اختلاف سے بھی مہر مثل مختلف ہو جاتا ہے بعض فقہاء نے بکارت میں بھی مساوات کا اعتبار کیا ہے۔ اس لئے کہ بکارت اور ثبوت کی وجہ سے بھی مہر مثل مختلف ہو جاتا ہے۔ چنانچہ باکرہ کے بضع کی قیمت زیادہ ہوگی اور شبہ کے بضع کی قیمت کم۔ حاصل یہ کہ مہر مثل بضع کی قیمت ہے اور شی کی قیمت معلوم ہوگی اس کی نظیر کو دیکھ کر۔ لہذا جو عورتیں مہر مثل میں معتبر ہیں وہ ان مذکورہ چیزوں میں اس عورت کے مساوی ہونی چاہئیں۔ اور متن میں سن سے نکاح کے وقت کا سن مراد ہے۔ واللہ اعلم۔

ولی نے مہر کا ضمان اٹھالیا تو ضمان درست ہے

وَإِذَا ضَمِنَ الْوَلِيُّ الْمَهْرَ صَحَّ ضَمَانُهُ لِأَنَّهُ أَهْلُ الْإِتِّزَامِ وَقَدْ أَصَافَهُ إِلَى مَا يَقْبَلُهُ فَيَصِحُّ ثُمَّ الْمَرْأَةُ بِالْخِيَارِ فِي مُطَالَبَتِهَا زَوْجَهَا أَوْ وَلِيِّهَا غَيْرَ الْكَفَالَةِ وَ يَرْجِعُ الْوَلِيُّ إِذَا أَدَّى عَلَى الزَّوْجِ إِنْ كَانَ بِأَمْرِهِ كَمَا هُوَ الرَّسْمُ فِي الْكَفَالَةِ وَ كَذَلِكَ يَصِحُّ هَذَا الضَّمَانُ وَإِنْ كَانَتِ الزَّوْجَةُ صَغِيرَةً بِخِلَافِ مَا إِذَا بَاعَ الْآبُ مَالَ الصَّغِيرِ وَ ضَمِنَ الثَّمَنَ لِأَنَّ الْوَلِيَّ سَفِيرٌ وَ مُعَبَّرٌ فِي النِّكَاحِ وَ فِي الْبَيْعِ عَاقِدٌ وَ مُبَاشِرٌ حَتَّى تَرْجِعَ الْعَهْدَةُ عَلَيْهِ وَ الْحَقُوقُ إِلَيْهِ وَ يَصِحُّ ابْرَؤُهُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ مُحَمَّدٍ وَ يَمْلِكُ قَبْضُهُ بَعْدَ بُلُوغِهِ فَلَوْ صَحَّ الضَّمَانُ يَصِيرُ ضَامِنًا لِنَفْسِهِ وَ وِلَايَةُ قَبْضِ الْمَهْرِ لِلْآبِ بِحُكْمِ الْآبُوَّةِ لَا بِإِعْتِبَارِ أَنَّهُ عَاقِدٌ لَا تَرَى أَنَّهُ لَا يَمْلِكُ الْقَبْضَ بَعْدَ بُلُوغِهَا فَلَا يَصِيرُ ضَامِنًا لِنَفْسِهِ.

ترجمہ..... اور جب ضامن ہو گیا ولی مہر کا تو اس کا ضامن ہونا صحیح ہے۔ اس لئے کہ ولی التزام کا اہل ہے اور التزام کو جس چیز کی طرف منسوب کیا ہے وہ قابل التزام ہے۔ پس ضمان صحیح ہوگا۔ پھر عورت کو اختیار ہے اپنے مطالبہ کرنے میں اپنے شوہر سے یا اپنے ولی سے تمام کفالوں پر قیاس کرتے ہوئے۔ اور ولی رجوع کرے گا اگر ادا کر دیا شوہر سے اگر ضمان شوہر کے حکم سے تھا جیسا کہ دستور ہے کفالہ میں اور ایسا ہی یہ ضمان صحیح ہوگا اگر چہ بیوی صغیرہ ہو بخلاف اس صورت کے جبکہ باپ نے صغیر کا مال بیچا اور ثمن کا ضامن ہو گیا اس لئے کہ ولی نکاح میں سفیر اور معبر ہے اور بیع میں عاقد اور مباشر ہے۔ حتیٰ کہ ذمہ داری باپ پر لوٹے گی اور اسی کی طرف حقوق لوٹیں گے اور صحیح ہے باپ کا بری کر دینا طرفین کے نزدیک اور مالک ہوگا باپ ثمن پر قبضہ کا صغیر کے بالغ ہونے کے بعد۔ پس اگر ضمان صحیح ہو جائے تو ضامن لفسہ ہوگا۔ اور باپ کے لئے مہر پر قبضہ کرنے کی ولایت باپ ہونے کی وجہ سے ہے۔ اس اعتبار سے نہیں کہ وہ عاقد ہے۔ کیا نہیں دیکھتا تو کہ باپ صغیرہ کے بالغ ہونے کے بعد قبضہ کا مالک نہیں ہے۔ پس باپ ضامن لفسہ نہیں ہوگا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ولی (باپ) نے اپنی بالغہ صاحبزادی کا نکاح کیا اور صاحبزادی کے لئے اس کے شوہر کی طرف سے مہر کا ضامن ہو گیا تو یہ ضامن ہونا شرعاً درست ہے۔ کیونکہ ولی التزام مال کا اہل ہے اور جس چیز کی طرف التزام کو منسوب کیا ہے۔ یعنی مہر وہ قابل التزام بھی ہے۔ اس لئے کہ مہر دین ہے اور دین میں کفالہ اور ضمان دونوں درست ہوتے ہیں۔ لہذا ولی کا بالغہ کے لئے شوہر کی طرف سے مہر کا ضامن ہونا صحیح ہے۔ پس جب ضمان درست ہو گیا تو عورت کو اختیار ہے کہ وہ مہر کا مطالبہ اپنے شوہر سے کرے یا ولی سے۔ کیونکہ تمام کفالوں میں یہی دستور ہے کہ رب المال مدیون اور کفیل دونوں سے مطالبہ کر سکتا ہے۔ اب اگر ولی نے مال مہر عورت کو ادا کر دیا تو دیکھا جائے گا کہ یہ ضمان شوہر کے حکم سے تھا یا نہیں۔ اگر شوہر کے حکم سے تھا تو ولی اس مال مہر کو شوہر سے رجوع کرے گا اور اگر بغیر حکم کے تھا تو ولی کو شوہر سے رجوع کا حق نہیں ہوگا

بلکہ یہ ادائیگی مہر ولی کی طرف سے تبرع ہوگا۔ کفالہ کا بھی یہی طریقہ ہے اور یہ صحت ضمان کا حکم اس وقت ہے جبکہ ولی ضامن ہو اور وجہ صغیرہ کے لئے۔ البتہ اگر باپ نے اپنے صغیر بیٹے کا مال فروخت کیا۔ اور مشتری کی جانب سے ثمن کا ضامن ہو گیا تو یہ ضمان درست نہیں ہے۔ خلاصہ یہ کہ باپ اپنی صغیرہ کے لئے شوہر کی طرف سے مہر کا ضامن تو بن سکتا ہے لیکن باپ اپنے صغیر بیٹے کے لئے مشتری کی جانب سے ثمن کا ضامن نہیں ہو سکتا ہے۔ وجہ فرق یہ ہے کہ ولی نکاح سفیر محض اور الفاظ کا ادا کرنے والا ہوتا ہے۔ اس سے زیادہ کوئی حیثیت نہیں۔ اور بیع میں ولی سفیر محض نہیں ہوتا بلکہ عاقد اور مباشر ہوتا ہے۔ یہی وجہ ہے کہ نکاح میں حقوق نکاح اور نکاح کی ذمہ داری زوجین کی طرف لوثی ہے ولی کی طرف نہیں۔ مثلاً عورت کو نفقہ اور سکنی کے مطالبہ کا حق شوہر سے ہوگا ولی سے نہیں۔ اسی طرح شوہر قدرت علی الوطی کا مطالبہ عورت سے کرے گا نہ کہ ولی سے۔ اور بیع میں حقوق بیع عاقد کی طرف لوثتے ہیں اصل کی طرف نہیں مثلاً مشتری بیع پر قبضہ کا مطالبہ عاقد (ولی) سے کرے گا اصل (صغیر) سے نہیں اور اسی طرح ثمن وصول کرنے کا حق ولی (عاقد) کو ہوگا اصل (صغیر) کو نہیں۔ اور یہی وجہ ہے کہ اگر ولی مشتری کو ثمن سے بری کر دے تو مشتری بری ہو جائے گا طرفین کے نزدیک اور جس کے لئے ولی تھا اس کو ضمان دے گا۔ اور اسی لئے صغیر کے بالغ ہونے کے بعد بھی ولی ہی ثمن پر قبضہ کرے گا۔ پس جب نکاح میں ولی کی حیثیت سفیر اور محرک ہے تو اب اگر یہ اپنی بالغہ یا صغیرہ بیٹی کے لئے مہر کا ضامن بن گیا تو یہ ضمان لنفسہ نہیں ہوگا بلکہ ضمان لغيرہ ہوگا۔ اور ضمان لغيرہ جائز ہے لہذا باپ کا اپنی بیٹی کے لئے ضامن ہونا بھی درست ہے اور چونکہ عقد بیع میں ولی کی حیثیت سفیر محض کی نہیں بلکہ عاقد کی ہے تو اب اگر ولی یعنی باپ اپنے صغیر بیٹے کے لئے مشتری کی جانب سے ثمن کا ضامن ہو گیا تو یہ ضمان لنفسہ ہوگا اور یہ ناجائز ہے اس لئے بیع میں باپ اپنے بیٹے کے لئے مشتری کی جانب سے ثمن کا ضامن نہیں بن سکتا ہے۔

وولاية قبض المهر سے ایک اشکال کا جواب ہے۔ اشکال یہ ہے کہ باپ اپنی صغیرہ بیٹی کی طرف سے مہر پر قبضہ کا مالک ہے۔ جس طرح وکیل ثمن پر قبضہ کا مالک ہے۔ لہذا اگر باپ کا ضامن ہونا صحیح ہو جائے تو یہ ضمان لنفسہ ہوگا اور یہ ناجائز ہے۔

جواب باپ کو مہر پر قبضہ کی ولایت اس کے عاقد ہونے کی وجہ سے نہیں ہے بلکہ باپ ہونے کی وجہ سے ہے۔ یہی وجہ ہے کہ لڑکی کے بالغ ہونے کے بعد باپ مہر پر قبضہ کا مالک نہیں ہوگا۔ پس اگر باپ اپنی بیٹی کے لئے مہر کا ضامن ہو گیا تو یہ ضمان لنفسہ ہوگا اس واسطے اس کو جائز قرار دیا ہے۔

عورت شوہر کو کب تک انتقاع سے روک سکتی ہے

قَالَ وَلِلْمَرْأَةِ أَنْ تَمْنَعَ نَفْسَهَا حَتَّى تَأْخُذَ الْمَهْرَ وَتَمْنَعَهُ أَنْ يُخْرِجَهَا أَوْ يُسَافِرَ بِهَا لِيَتَعَيَّنَ حَقُّهَا فِي الْبَدَلِ كَمَا تَعَيَّنَ حَقُّ الزَّوْجِ فِي الْمُبْدَلِ وَصَارَ كَالْبَيْعِ وَلَيْسَ لِلزَّوْجِ أَنْ يَمْنَعَهَا مِنَ السَّفَرِ وَالْخُرُوجِ مِنْ مَنْزِلِهِ وَزِيَارَةِ أَهْلِهَا حَتَّى يُوقِفَهَا الْمَهْرَ كُلُّهُ أَوْ الْمُعْجَلُ لِأَنَّ حَقَّ الْحَبْسِ لَا اسْتِيفَاءَ الْمُسْتَحَقِّ وَلَيْسَ لَهُ حَقُّ الْاسْتِيفَاءِ قَبْلَ الْإِنْفَاءِ وَلَوْ كَانَ الْمَهْرُ كُلُّهُ مُؤَجَّلًا لَيْسَ لَهَا أَنْ تَمْنَعَ نَفْسَهَا لِاسْقَاطِهَا حَقُّهَا بِالتَّاجِيلِ كَمَا فِي الْبَيْعِ وَفِيهِ خِلَافٌ أَبِي يُوسُفَ وَإِنْ دَخَلَ بِهَا فَكَذَلِكَ الْجَوَابُ عِنْدَ أَبِي جَبِيئَةَ وَقَالَ لَيْسَ لَهَا أَنْ تَمْنَعَ نَفْسَهَا وَالْخِلَافُ فِيمَا إِذَا كَانَ الدُّخُولُ بِرِضَاهَا حَتَّى لَوْ كَانَتْ مُكْرَهَةً أَوْ كَانَتْ صَبِيَّةً أَوْ مَجْنُونَةً لَا يَسْقُطُ حَقُّهَا فِي الْحَبْسِ بِالِاتِّفَاقِ وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الْخُلُوعُ بِهَا بِرِضَاهَا وَيُتَنَبَّى عَلَى هَذَا اسْتِحْقَاقُ النَّفَقَةِ لِهَمَا أَنَّ الْمَعْقُودَ عَلَيْهِ كُلُّهُ قَدْ صَارَ مُسْلِمًا إِلَيْهِ بِالْوِطْئَةِ الْوَاحِدَةِ أَوْ بِالْخُلُوعِ وَلِهَذَا يَتَأَكَّدُ بِهَا جَمِيعُ الْمَهْرِ فَلَمْ يَنْقُصْ نَهَا حَقَّ الْحَبْسِ كَالْبَيْعِ إِذَا سَلَّمَ الْمَبِيعَ وَلَهُ أَنَّهَا مَنَعَتْ مِنْهُ مَا قَابِلَ بِالْبَدَلِ لِأَنَّ كُلَّ وَطْئَةٍ تَصْرِفُ فِي الْبُضْعِ لِمُحْتَرَمٍ فَلَا يُخْلَى عَنِ الْعَوَاضِ إِسَانَةً لِحَظَرِهِ وَالتَّائِيدُ بِالْوِطْئَةِ لِجِهَالَةِ مَا وَرَائِهَا فَلَا يَصْلُحُ مُزَاجِمًا

لِلْمَعْلُومِ ثُمَّ إِذَا وَجَدَ وَطِئَ آخِرُ وَصَارَ مَعْلُومًا تَحَقَّقَتِ الْمَزَاحِمَةُ وَصَارَ الْمَهْرُ مُقَابِلًا بِالْكُلِّ كَالْعَبْدِ إِذَا جَنَى جَنَائَةً يَذْفَعُ كُلُّهُ بِهَا ثُمَّ إِذَا جَنَى جَنَائَةً أُخْرَى وَ أُخْرَى يَذْفَعُ بِجَمِيعِهَا وَإِذَا أَوْفَاهَا مَهْرَهَا نَقَلَهَا إِلَى حَيْثُ شَاءَ لِقَوْلِهِ تَعَالَى أَسْكَنُوهُنَّ مِنْ حَيْثُ سَكَنْتُمْ وَ قِيلَ لَا يُخْرِجُهَا إِلَى بَلَدٍ غَيْرِ بَلَدِهَا لِأَنَّ الْغَرِيبَةَ تُوْذِي وَ فِي قُرَى الْمَصْرِ الْقَرِيبَةَ لَا تَتَحَقَّقُ الْغَرِيبَةُ.

ترجمہ..... اور عورت کے لئے اختیار ہے کہ وہ اپنے آپ کو روکے یہاں تک کہ مہر وصول کرے اور روکے شوہر کو یہ کہ نکالے اس کو یعنی اس کے ساتھ سفر کرے تاکہ عورت کا حق متعین ہو جائے بدل میں جیسا کہ شوہر کا حق مبدل میں متعین ہو گیا اور یہ بیع کے مانند ہو گیا اور شوہر کے لئے جائز نہیں کہ عورت کو روکے سفر کرنے سے اور اپنے گھر سے نکلنے سے اور اس کے اہل خانہ کی زیارت سے۔ یہاں تک کہ اس کو پورا مہر دیدے یعنی مہر مغل اس لئے کہ روکنے کا حق مستحق کو وصول کرنے کے لئے ہے اور شوہر کے لئے وصول کرنے کا حق مہر ادا کرنے سے پہلے نہیں ہے۔ اور اگر مہر پورے کا پورا مؤجل ہے تو عورت کے لئے جائز نہیں کہ وہ اپنے آپ کو روکے۔ اس کے اپنا حق ساقط کرنے کی وجہ سے مؤجل کر کے جیسا کہ بیع میں اور اس میں اختلاف ہے ابو یوسف کا اور اگر عورت کے ساتھ دخول کیا تو یہی حکم ہے ابو حنیفہ کے نزدیک اور صاحبین نے فرمایا کہ عورت کے لئے جائز نہیں کہ وہ اپنے آپ کو روکے۔ اور اختلاف اس صورت میں ہے جبکہ دخول عورت کی رضامندی سے ہو جاتی کہ اگر عورت سے زبردستی کی گئی یا وہ بچی تھی۔ یا دیوانی تو اس کا حق جس کے سلسلہ میں بالاتفاق ساقط نہیں ہوگا۔ اور اسی اختلاف پر عورت کے ساتھ خلوت ہے اس کی رضامندی سے۔ اور اسی اختلاف پر استحقاق نفقہ یعنی ہوگا۔ صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ معقودہ علیہ پورے کا پورا شوہر کی طرف سپرد کر دیا گیا ایک وطی سے یا خلوت سے اور اسی وجہ سے ایک دہلی یا خلوت کے ساتھ پورا مہر مؤکد ہو جاتا ہے۔ لہذا عورت کے لئے حق جس باقی نہیں رہے گا جس طرح بائع نے جب بیع کو سپرد کر دیا اور امام صاحب کی دلیل یہ ہے کہ عورت نے شوہر سے وہ چیز روکی جو مقابل بدل ہے۔ اس لئے کہ ہر وطی بضع محترم میں تصرف ہے۔ پس عوض سے خالی نہیں چھوڑی جائے گی اس کی عظمت کو ظاہر کرنے کے لئے اور ایک وطی سے مؤکد ہونا اس کے ماوراء کے مجہول ہونے کی وجہ سے ہے۔ پس وہ مجہول معلوم کا مزاحم نہیں بن سکتا ہے۔ پھر جب دوسری دہلی پائی گئی اور وہ معلوم ہو گئی تو مزاحمت متحقق ہوگی اور مہر کل وطیات کا مقابل ہو جائے گا۔ جیسے غلام جب اس نے جنایت کی تو اس پورے غلام کو اس جنایت کی وجہ سے دیدیا جائے گا پھر جب اس نے دوسری اور تیسری جنایت کی تو تمام کے بدلے میں دیدیا جائے گا۔ اور جب شوہر نے عورت کو پورا مہر دیدیا تو شوہر عورت کو جہاں چاہے منتقل کرے۔ باری تعالیٰ کے قول کی وجہ سے رکھوان کو جہاں تم ہو اور کہا گیا کہ نہ نکالو اس کو عورت کے شہر کے علاوہ، دوسرے شہر کی طرف۔ اس لئے کہ پردیس ایذا پہنچائے گا اور شہر کے قریبی گاؤں میں پردیس متحقق نہیں ہوتا ہے۔

تشریح..... مسئلہ کی چند صورتیں ہیں۔ کیونکہ اگر کسی عورت سے نکاح کیا مہر پر تو مہر پورے کا پورا مغل ہوگا۔ یا پورا مؤجل یا بعض مغل اور بعض مؤجل پس اگر پورا مہر مغل ہے تو شوہر نے عورت کے ساتھ دخول کیا ہے یا نہیں۔ اگر پورا مہر مغل ہے اور شوہر نے عورت کے ساتھ دخول بھی نہیں کیا تو اس صورت میں عورت کو اختیار ہے کہ وہ اپنے شوہر کو وطی پر قدرت نہ دے یہاں تک کہ پورا مہر مغل وصول کرے۔ اور اسی طرح عورت اپنے شوہر کے ساتھ سفر کرنے سے منع کر سکتی ہے۔ دلیل یہ ہے کہ نکاح عقد مبادلہ ہے۔ تساوی من الجائین کا تقاضا کرتا ہے۔ اور مبدل یعنی بضع میں شوہر کا حق متعین ہے۔ لہذا عورت کو مہر پر قبضہ دیدیا جائے تاکہ عورت کا حق بدل یعنی مہر میں متعین ہو جائے اور تعین میں بدلیں کے درمیان مساوات ہو سکے۔ اور یہ بیع کے مانند ہے۔ یعنی جس طرح بائع طلب ثمن کی وجہ سے بیع کو روک سکتا ہے اسی طرح عورت طلب مہر کی وجہ سے بضع کو روک سکتی ہے۔ اور اس صورت میں شوہر کے لئے جائز نہیں کہ وہ اپنی عورت کو سفر کرنے سے منع کرے اور اپنے گھر سے نکلنے سے۔ اور عورت کے گھر والوں کی زیارت کرنے سے منع کرے یہاں تک کہ شوہر اس کو پورا مہر مغل ادا کر دے۔ دلیل یہ کہ شوہر کو حق جس اس لئے حاصل تھا کہ وہ اپنا حق یعنی منافع بضع وصول کر سکے اور شوہر

اداء مہر سے پہلے اپنا حق وصول کرنے کا مجاز نہیں ہے۔ لہذا شوہر کے لئے عورت کو سفر وغیرہ سے روکنے کا اختیار بھی نہیں ہوگا۔

دوسری صورت کہ مہر پورے کا پورا مؤجل ہو اس کی بھی دو صورتیں ہیں۔ کیونکہ شوہر نے عورت کے ساتھ دخول کیا ہے یا نہیں۔ اگر دخول نہیں کیا ہے تو عورت کو حق منع حاصل ہے یا نہیں۔ اس بارے میں اختلاف ہے۔ طرفین کے نزدیک عورت کو حق منع حاصل نہیں ہے یعنی عورت کو یہ اختیار نہیں ہے کہ وہ شوہر کو طلی پر قدرت نہ دے اور امام ابو یوسفؒ کے نزدیک عورت کو حق منع حاصل ہے۔ یعنی عورت کو یہ اختیار ہے کہ وہ شوہر کو طلی کرنے سے منع کر دے اور اس کو قدرت علی الوطی نہ دے۔ امام ابو یوسفؒ کی دلیل یہ ہے کہ اطلاق کے وقت موجب نکاح تسلیم مہر ہے۔ مہر عین ہوا دین، پس جس وقت شوہر نے موجب نکاح کو جاننے کے باوجود مؤجل کو قبول کیا۔ یعنی یہ مان لیا کہ مہر بعد میں ادا کر دیا جائے گا تو گویا شوہر اس بات پر راضی ہو گیا کہ اس کا حق ادائیگی مہر تک کے لئے مؤخر کر دیا جائے۔ اور جب شوہر اپنے حق کو مؤخر کرنے پر راضی ہو گیا تو عورت کو بھی اس وقت تک حق منع حاصل رہے گا جب تک کہ شوہر مہر ادا نہ کر دے۔ طرفین کی دلیل یہ ہے کہ عورت نے مہر مؤجل کر دینے کی وجہ سے اپنا حق طلب ساقط کر دیا ہے۔ اور جب عورت خود ہی اپنا حق طلب ساقط کر چکی تو اب اس کو شوہر کا حق مستحق یعنی بضع روکنے کا حق نہیں ہوگا جیسا کہ بضع میں یعنی بائع اگر مومن مؤجل کر دے تو بائع کو بیع روکنے کا حق نہیں ہے۔ اسی طرح اگر مہر مؤجل ہے تو عورت کو حق منع حاصل نہیں ہوگا۔

صاحب کتاب نے تیسری صورت بیان کی ہے کہ اگر عورت کے ساتھ دخول ہو گیا اور مہر معجل ہے تو امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک یہ ہی حکم ہے یعنی عورت کو حق منع حاصل ہے اور صاحبینؒ فرماتے ہیں کہ دخول کے بعد عورت کو حق منع حاصل نہیں ہوگا۔ یہ بات یاد رہے کہ امام صاحبؒ اور صاحبینؒ کا اختلاف اس صورت میں ہے جبکہ دخول عورت کی رضامندی سے ہوا ہو۔ چنانچہ اگر عورت سے زبردستی کی گئی یا وہ بچی ہے یا دیوانی تو بالاتفاق اس کا حق جس ساقط نہیں ہوگا۔ یہی اختلاف اس وقت ہے جب عورت کی رضامندی سے اس کے ساتھ خلوت پائی گئی اسی اختلاف پر استحقاق نفقہ مبنی ہے۔ چنانچہ امام صاحبؒ کے نزدیک مدت منع میں عورت مستحق نفقہ ہوگی۔ کیونکہ یہ منع بجن ہے اور منع بجن کی وجہ سے یہ عورت ناشزہ اور نافرمان نہیں کہلائے گی اور صاحبینؒ کے نزدیک مستحق نفقہ نہیں ہوگی۔ اس لئے کہ ان کے نزدیک یہ عورت ناشزہ ہے اور ناشزہ کے لئے نفقہ وغیرہ واجب نہیں ہوتا ہے۔ بہر حال دخول یا خلوت کے بعد صاحبینؒ کے نزدیک عورت کے لئے حق منع نہیں ہے اور امام صاحبؒ کے نزدیک عورت کے لئے حق منع حاصل ہے۔ صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ جب شوہر نے عورت کے ساتھ ایک مرتبہ طلی کی یا خلوت صحیحہ کی تو عورت کی جانب سے شوہر کی طرف پورا معقود علیہ سپرد کر دیا گیا یہی وجہ ہے کہ ایک طلی یا خلوت سے پورا مہر واجب ہو جاتا ہے۔ چنانچہ دوسری طلی کے مقابلہ میں بھی اگر مہر ہوتا تو ایک طلی سے کل مہر واجب نہ ہوتا۔ پس جب عورت نے معقود علیہ سپرد کر دیا تو اب اس کے لئے اپنے آپ کو روکنے کا حق نہیں ہوگا۔ اور یہ بالکل ایسا ہے جیسا کہ بائع نے منہن پر قبضہ کرنے سے پہلے مشتری کی جانب بیع کو سپرد کر دیا تو بائع کو منہن کی وجہ سے جس بیع کا حق حاصل نہیں ہوتا ہے۔ امام ابو حنیفہؒ کی دلیل بطور مناقضہ کے یہ ہوگی کہ ہمیں یہ بات تسلیم نہیں کہ ایک طلی سے پورا معقود علیہ یعنی بضع شوہر کے حوالہ کر دیا گیا۔ کیونکہ عورت نے شوہر سے ایسی چیز کو روکا ہے جس کے مقابلے میں بدل ہے۔ اس لئے کہ ہر طلی بضع محترم میں تصرف ہے۔ لہذا ہر طلی کے مقابلہ میں بدل یعنی مہر ہوگا۔ اور جب ہر طلی بضع محترم میں تصرف ہے تو ایک طلی سے کل بضع یعنی پورے معقود علیہ کا سپرد کرنا مستحق نہیں ہوگا۔ اور اسی دلیل کو معارضہ کے طور پر کہیں تو تقریر یہ ہوگی کہ عورت نے شوہر سے اسی چیز کو روکا ہے۔ جس کے مقابلہ میں بدل ہے۔ اس لئے کہ ہر طلی بضع محترم میں تصرف کرنا ہے اور تصرف فی البضع خالی عن العوض نہیں ہوتا ہے۔ اور اس چیز سے روکنا جس کے مقابلے میں بدل ہے صحیح ہے لہذا عورت کو ایک طلی کے بعد بھی حق منع حاصل رہے گا۔

والناکد بالوحدة الخ سے صاحبینؒ کی دلیل کا جواب ہے۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ ایک طلی سے کل مہر اس لئے ثابت ہو گیا تھا کہ اس طلی کے علاوہ دوسری وطیات مجہول ہیں اور مجہول معلوم کا محرم نہیں ہوتا ہے۔ اس لئے پورا مہر ایک طلی سے مؤکد ہو جاتا ہے۔ چنانچہ اگر ایک

بِی الْجَامِعِ الْكَبِيرِ فِي الْمِائَةِ وَالْعَشْرَةِ وَ مُتَعَةً مِثْلَهَا عِشْرُونَ فَيُفِيدُ تَحْكِيمَهَا وَالْمَذْكُورُ فِي الْجَامِعِ لَصَغِيرٍ سَاكَتْ عَنْ ذِكْرِ الْمِقْدَارِ فَيَحْمِلُ عَلَى مَا هُوَ الْمَذْكُورُ فِي الْأَصْلِ وَ شَرَحَ قَوْلَهُمَا فِيمَا إِذَا اخْتَلَفَا فِي حَالِ قِيَامِ النِّكَاحِ أَنَّ الزَّوْجَ إِذَا ادَّعَى الْأَلْفَ وَالْمَرْأَةُ الْأَلْفَيْنِ فَإِنْ كَانَ مَهْرُ مِثْلَهَا أَلْفًا أَوْ أَقَلَّ فَالْقَوْلُ نَوَلُهُ وَإِنْ كَانَ الْفَيْنِ أَوْ أَكْثَرَ فَالْقَوْلُ قَوْلُهَا وَآيُهُمَا أَقَامَ الْبَيِّنَةَ فِي الْوُجْهَيْنِ تَقْبَلُ وَإِنْ أَقَامَا الْبَيِّنَةَ فِي الْوُجْهِ الْأَوَّلِ تُقْبَلُ بَيِّنَتُهَا لِأَنَّهَا تُثَبِّتُ الزِّيَادَةَ وَفِي الْوُجْهِ الثَّانِي بَيِّنَتُهُ لِأَنَّهَا تُثَبِّتُ الْحِطَّ وَإِنْ كَانَ مَهْرُ مِثْلَهَا أَلْفًا وَخَمْسَ مِائَةٍ تَحَالَفَا وَإِذَا حَلَفَا تَجِبُ أَلْفٌ وَخَمْسُ مِائَةٍ هَذَا تَخْرِيجُ الرَّازِي وَقَالَ الْكُرْحِيُّ يَتَحَالَفَانِ فِي الْفُصُولِ الثَّلَاثَةِ ثُمَّ يُحْكَمُ مَهْرُ الْمِثْلِ بَعْدَ ذَلِكَ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے کسی عورت سے نکاح کیا پھر دونوں نے مہر میں اختلاف کیا تو عورت کا قول (معتبر) ہوگا۔ اس کے تمام مہر مثل تک ور شوہر کا قول معتبر ہوگا اس مقدار میں جو مہر مثل پر زائد ہے۔ اور اگر اس کو طلاق قبل الدخول دی تو شوہر کا قول (معتبر) ہوگا نصف مہر میں۔ اور یہ بوضیفہ اور امام محمدؒ کے نزدیک ہے۔ اور ابو یوسفؒ نے فرمایا کہ شوہر کا قول (معتبر) ہوگا۔ طلاق کے بعد بھی اور طلاق سے پہلے بھی۔ مگر یہ کہ شوہر تھوڑی سی چیز لادے اور شہی قلیل کی مراد وہ ہے کہ عورت کے لئے وہ مہر متعارف نہ ہو یہی صحیح ہے۔ ابو یوسفؒ کی دلیل یہ ہے عورت دعویٰ کرتی ہے زیادتی کا اور شوہر منکر ہے اور منکر کا قول مع الیمین (معتبر) ہوتا ہے۔ مگر یہ کہ شوہر ایسی چیز بیان کرے جس کی ظاہر حال تکذیب کرتا ہو۔ اور یہ اس لئے کہ منافع بضع کا مقبوم ہونا ضرورہ ہے۔ پس جب تک سسٹی میں سے کسی چیز کا واجب کرنا ممکن ہو تو مہر مثل کی طرف رجوع نہیں کیا جائے گا۔ اور طرفین کی دلیل یہ ہے کہ دعویٰ میں اس کا قول (معتبر) ہوتا ہے جس کے واسطے ظاہر حال شاہد ہو اور ظاہر حال اس کے واسطے شاہد ہے، جس کے واسطے مہر مثل شاہد ہو۔ کیونکہ باب نکاح میں مہر مثل ہی موجب اصلی ہے۔ اور یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ رگریز کا (مخاصمہ) کپڑے کے مالک کے ساتھ جبکہ اجرت کی مقدار میں اختلاف کیا ہو تو اس میں رنگ کی قیمت کو حکم بنایا جائے گا۔ پھر صاحب قدوری نے یہاں ذکر کیا کہ طلاق قبل الدخول کے بعد نصف مہر میں شوہر کا قول (معتبر) ہوگا۔ اور یہ روایت ہے جامع صغیر اور مبسوط کی۔ اور جامع کبیر میں ذکر کیا کہ عورت کے متعہ مثل کو حکم بنایا جائے گا۔ اور یہی قیاس ہے طرفین کے قول کا۔ اس لئے کہ متعہ موجب ہے طلاق کے بعد۔ جیسا کہ مہر مثل موجب ہے طلاق سے پہلے۔ پس متعہ کو حکم بنایا جائے گا۔ جیسا کہ مہر مثل کو۔ اور توفیق کی وجہ یہ ہے کہ امام محمدؒ نے مبسوط میں مسئلہ فرض کیا ایک ہزار اور دو ہزار میں اور متعہ عادیہ اس مقدار کو نہیں پہنچتا ہے۔ پس متعہ کو حکم بنانا مفید نہیں ہوگا۔ اور مسئلہ کی وضع جامع کبیر میں سواور دس میں ہے۔ اور اس عورت کا متعہ مثل بیس ہے۔ پس متعہ کو حکم بنانا مفید ہوگا اور جو کچھ جامع صغیر میں مذکور ہے وہ مقدار کے ذکر سے خاموش ہے۔ لہذا اس مقدار پر محمول کیا جائے گا جو مبسوط میں مذکور ہے اور طرفین کے قول کی شرح اس صورت میں جبکہ اختلاف کیا قیام نکاح کے وقت یہ ہے کہ شوہر نے دعویٰ کیا ایک ہزار کا اور عورت دعویٰ کرتی ہے دو ہزار کا پس اگر عورت کا مہر مثل ایک ہزار یا کم ہے تو شوہر کا قول (معتبر) ہوگا۔ اور اگر مہر مثل دو ہزار یا زائد ہے تو عورت کا قول (معتبر) ہوگا اور دونوں میں سے جس نے بیئہ قائم کیا دونوں صورتوں میں قبول کر لیا جائے گا۔ اور اگر دونوں نے بیئہ قائم کیا تو پہلی صورت میں عورت کا بیئہ قبول کیا جائے گا کیونکہ وہ زیادتی کو ثابت کرتی ہے اور دوسری صورت میں شوہر کا بیئہ اس لئے کہ وہ کسی کو ثابت کرتا ہے اور اگر مہر مثل، ڈیڑھ ہزار ہے تو دونوں قسمیں کھائیں اور جب دونوں نے قسم کھائی تو ڈیڑھ ہزار واجب ہوگا۔ یہ امام ابو بکرؒ بخاص رازی کی تخریج ہے اور امام کرخیؒ نے فرمایا کہ دونوں قسمیں کھائیں تینوں صورتوں میں پھر اس کے بعد مہر مثل کو حکم بنایا جائے۔

تشریح..... اس مسئلہ کی چند صورتیں ہیں۔ اس لئے کہ زوجین کا اختلاف حالت حیات میں ہے یا دونوں کی موت کے بعد ان کے ورثانے

اختلاف کیا یا احد الزوجین کی موت کے بعد پس اگر حالت حیات میں زوجین نے اختلاف کیا تو پھر اس کی دو صورتیں ہیں کیونکہ یہ اختلاف طلاق کے بعد ہوگا۔ یا طلاق سے پہلے پھر ان میں سے ہر ایک کی دو صورتیں ہیں کیونکہ یہ اختلاف اصل میں ہوگا یا مقدار مسمیٰ میں مصنف نے پہلے اس صورت کو بیان فرمایا کہ زوجین نے مقدار مسمیٰ میں اختلاف کیا قیام نکاح کے وقت یا فرقت بعد الدخول یا احد الزوجین کی موت کے بعد مثلاً شوہر کا دعویٰ ہے کہ مہر ایک ہزار ہے اور عورت کہتی ہے دو ہزار ہے تو اس بارے میں طرفین کا مذہب یہ ہے کہ مہر مثل کی مقدار تک عورت کا قول قبول کیا جائے گا۔ اور مہر مثل سے زائد میں شوہر کا قول قبول ہوگا۔ اور اگر طلاق قبل الدخول واقع ہوئی تو نصف مہر کے سلسلہ میں صرف شوہر کا قول معتبر ہوگا۔ عورت کا نہیں۔ اور امام ابو یوسف رحمۃ اللہ علیہ کا مذہب یہ ہے کہ اختلاف بعد الطلاق ہو یا قبل الطلاق دونوں صورتوں میں شوہر کا قول معتبر ہوگا البتہ اگر شوہر نے کوئی معمولی چیز بیان کی تو پھر اس کا قول معتبر نہ ہوگا۔

مشی قلیل کی مراد میں فقہاء کا اختلاف ہے بعض فقہاء کی رائے تو یہ ہے کہ شی قلیل سے مراد دس درہم سے کم ہے خلاصہ یہ کہ اگر شوہر نے دس درہم سے کم کا دعویٰ کیا تو اس کا قول معتبر نہیں ہوگا اور دس درہم اور اس سے زائد میں ابو یوسف کے نزدیک شوہر کا قول معتبر ہوگا۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ صحیح بات یہ ہے کہ ابو یوسف کے نزدیک شی قلیل سے مراد مہر غیر متعارف ہے یعنی شوہر مہر کی اتنی قلیل مقدار بیان کرتا ہے کہ عام طور سے اس جیسی عورت اس مقدار پر نکاح نہیں کرتی ہے۔ ابو یوسف رحمۃ اللہ کی دلیل یہ ہے کہ عورت زیادتی مہر کی مدعی ہے اور شوہر زیادتی کا منکر ہے اور قاعدہ ہے کہ مدعی کے پاس بیئینہ ہونے کی صورت میں منکر کا قول مع الیسین معتبر ہوتا ہے لہذا شوہر جو زیادتی کا منکر ہے اس کا قول مع الیسین معتبر ہوگا لیکن اگر شوہر نے اتنی قلیل مقدار بیان کی جس کی ظاہر حال تکذیب کرتا ہے تو اس قلیل مقدار میں شوہر کا قول معتبر نہیں ہوگا۔

امام ابو یوسف کی ذکر کردہ دلیل کا حاصل یہ ہے منافع بضع غیر متقوم ہیں کیونکہ بضع مال نہیں۔ البتہ بضع کی عظمت کو ظاہر کرنے کے لئے یا توالد و تناسل کے پیش نظر منافع بضع کو ضرورۃً متقوم بنالیا گیا ہے پس جب تک مہر مسمیٰ (جو اصل ہے) کو واجب کرنا ممکن ہے۔ مہر مثل (جو ضرورۃً ثابت ہے) کی طرف رجوع نہیں کیا جائے گا۔ اس لئے ابو یوسف فرماتے ہیں کہ مہر مسمیٰ میں شوہر کا قول معتبر ہوگا۔ مہر مثل کو حکم نہیں بنائیں گے۔

طرفین کی دلیل کا حاصل یہ ہے مدعی کے پاس اگر بیئینہ موجود نہ ہو تو مدعی علیہ کا قول مع الیسین معتبر ہوتا ہے اور مدعی علیہ وہ شخص کہلاتا ہے جس کا قول ظاہر حال کے موافق ہو۔ اور چونکہ نکاح میں موجب اصلی مہر مثل ہے۔ لہذا جس کا قول مہر مثل کے موافق ہوگا اسی کا قول ظاہر حال کے موافق کہلائے گا۔

خلاصہ یہ ہے کہ طرفین کے نزدیک مہر مثل کا حکم ہے۔ چنانچہ اگر مہر مثل ایک ہزار یا اس سے کم ہے تو شوہر کا قول معتبر ہوگا۔ اور اگر مہر مثل دو ہزار یا اس سے زائد ہے تو عورت کا قول معتبر ہوگا۔ اور اگر مہر مثل ایک ہزار اور دو ہزار کے درمیان ہے تو مہر مثل واجب ہوگا۔ اس کی مثال ایسی ہے کہ رنگریز اور صاحبِ ثوب کے درمیان اجرت کی مقدار میں اختلاف ہوا مثلاً صاحبِ ثوب کہتا ہے کہ رنگنے کی اجرت ایک درہم ہے اور رنگریز کہتا ہے کہ اجرت دو درہم ہیں تو اس صورت میں رنگ کی قیمت کو حکم بنایا جائے گا۔ اس کی صورت یہ ہوگی کہ پہلے بغیر رنگے کپڑے کی قیمت معلوم کرے۔ پھر رنگے ہوئے کی قیمت معلوم کرے۔ مثلاً بغیر رنگے کپڑے کی قیمت ہے دس درہم اور رنگے ہوئے کپڑے کی قیمت بارہ درہم ہیں۔ پس رنگ کی وجہ سے دو درہم کا اضافہ ہوا ہے تو یہ دو درہم رنگ کی قیمت ہوں گے۔ لہذا اس قیمت کو حکم بنایا جائے گا۔ چنانچہ رنگریز کا قول اس قیمت کے موافق ہے تو رنگریز کا قول قبول کیا جائے گا۔ اور اگر صاحبِ ثوب کا قول اس قیمت کے موافق ہے تو صاحبِ ثوب کا قول معتبر ہوگا۔

ثم ذکر ہننا..... الخ سے صاحب ہدایہ نے امام محمد کے اقوال میں تعارض بیان فرمایا ہے۔ تعارض یہ ہے کہ امام محمد نے جامع صغیر اور مبسوط میں ذکر فرمایا کہ طلاق قبل الدخول کے بعد اگر مقدار مہر میں زوجین نے اختلاف کیا تو نصف مہر میں شوہر کا قول معتبر مانا جائے گا اور متعہ مثل کو حکم نہیں بنایا جائے گا۔ اور جامع کبیر میں ذکر کیا ہے کہ متعہ مثل کو حکم بنایا جائے گا۔ متعہ مثل زوجین میں سے جس کے قول کے موافق ہوگا نصف مہر میں اسی کا قول معتبر ہوگا۔ جامع کبیر کی روایت طرفین کے قول کے مطابق ہے۔ کیونکہ جس طرح طلاق سے پہلے مہر مثل موجب نکاح ہے اسی طرح طلاق قبل

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۱۲۵ کتاب النکاح
الدخول کے بعد متعہ موجب نکاح ہے۔ پس جس طرح مہر مثل حکم تھا اسی طرح متعہ مثل بھی حکم ہونا چاہئے۔ طرفین کا ذکر خاص طور سے اس لئے کیا
گیا ہے کہ ابو یوسفؒ کے نزدیک تمام صورتوں میں شوہر کا قول معتبر ہے۔

وجہ التوفیق سے صاحب ہدایہؒ اس تعارض کو دور فرما رہے ہیں۔ فرماتے ہیں کہ مبسوط میں مسئلہ کی وضع ایک ہزار اور دو ہزار میں تھی۔ یعنی شوہر
مدعی تھا ایک ہزار کا اور عورت دعویٰ کر رہی ہے دو ہزار کا اور متعہ بالعموم پانچ سو روپیہ کی مقدار کو نہیں پہنچتا ہے۔ اس وجہ سے متعہ کو حکم بنانے میں کوئی
فائدہ نہیں ہے۔ کیونکہ شوہر نصف مستحیٰ یعنی پانچ سو کا پہلے ہی سے معترف ہے لہذا عورت کو پانچ سو درہم دیدئے جائیں گے متعہ کو حکم بنانے کی
چند اضرورت نہیں ہے۔ اور جامع کبیر میں مسئلہ کی وضع سوا دس درہم میں ہے۔ یعنی شوہر کا دعویٰ ہے کہ مہر دس درہم ہیں اور عورت کا دعویٰ ہے کہ
مہر سو درہم ہیں۔ اور متعہ مثل بالعموم بیس درہم کا ہوتا ہے۔ پس اب متعہ کو حکم بنانا مفید ہوگا۔ چنانچہ اس صورت میں متعہ عورت کی جانب کے لئے مؤید
ہے اور جامع صغیر میں مقدار مہر کا ذکر نہیں کیا گیا۔ بلکہ اس سلسلہ میں جامع صغیر ساکت ہے۔ لہذا جامع صغیر کی روایت کو اس پر محمول کیا جائے گا جو
مبسوط میں مذکور ہے کیونکہ امام محمدؒ کی تمام کتابوں میں مبسوط ہی اصل ہے۔ اور بعض لوگ یہ بھی کہتے ہیں کہ مبسوط پہلے تصنیف کی گئی۔ اس کے بعد
جامع صغیر تصنیف کی گئی ہے لہذا مبسوط میں جو مذکور ہوگا وہ متعارف کے مانند ہے۔

وشرح قولہما سے طرفین کے قول کی تشریح فرما رہے ہیں۔ تشریح یہ ہے کہ جب زوجین نے مقدار مہر قبل الطلاق میں اختلاف کیا۔ مثلاً
شوہر نے دعویٰ کیا کہ مہر ایک ہزار درہم ہے اور عورت دو ہزار کا دعویٰ کرتی ہے۔ تو اب اگر مہر مثل ایک ہزار یا اس سے کم ہے تو شوہر کا قول مع الیمین
معتبر ہوگا۔ کیونکہ ظاہر حال شوہر کے قول کے موافق ہے۔ اور ظاہر حال جس کے قول کے موافق ہوتا ہے وہی مدعی علیہ ہوگا۔ اور دعاوی میں اگر مدعی
کے پاس بینہ موجود نہ ہو تو مدعی علیہ کا قول مع الیمین معتبر ہوتا ہے۔ اور اگر مہر مثل دو ہزار یا اس سے زائد ہے تو عورت کا قول مع الیمین معتبر ہوگا۔

اور اگر زوجین میں سے کسی ایک نے بینہ قائم کر دیا تو دونوں صورتوں میں (مہر مثل شوہر کے قول کا شاہد ہو یا عورت کے قول کا) اس کا بینہ قبول
کر لیا جائے گا۔ اور اگر دونوں نے بینہ پیش کر دیا تو پہلی صورت (جس وقت مہر مثل شوہر کے قول کا شاہد ہے) میں عورت کا بینہ قبول کیا جائے گا اور
دوسری صورت (جس وقت مہر مثل عورت کا شاہد ہے) میں شوہر کا بینہ قبول کیا جائے گا۔ دلیل یہ ہے کہ بینہ اس چیز کو ثابت کرتا ہے جو ظاہر اثابت نہ
ہو اور چونکہ پہلی صورت میں عورت کا قول خلاف ظاہر ہے لہذا اس کا بینہ قبول ہوگا اور دوسری صورت میں شوہر کا قول خلاف ظاہر ہے۔ اس وجہ سے
دوسری صورت میں شوہر کا بینہ قبول کیا جائے گا۔ اور اگر مہر مثل ڈیڑھ ہزار درہم ہے تو دونوں سے قسمیں لی جائیں گی کیونکہ زوجین میں سے ہر ایک
مدعی بھی ہے اور منکر اور مدعی علیہ بھی اس لئے کہ شوہر دعویٰ کر رہا ہے کہ مستحیٰ مہر مثل سے کم ہے اور عورت اس کی منکر ہے اور عورت کا دعویٰ مہر مثل سے
زیادہ کا ہے۔ اور شوہر اس کا منکر ہے۔ پس جب دونوں منکر ہیں تو دونوں سے قسمیں لی جائیں گی کیونکہ بینہ نہ ہونے کی صورت میں منکر پر قسم واجب
ہوتی ہے۔ رہی یہ بات کہ قسم کی ابتدا کون کرے گا۔ تو اس بارے میں قاضی خاں میں مذکور ہے کہ قاضی ابتداء بالحلف کے سلسلہ میں قرعہ اندازی
کرے اور یہ قرعہ اندازی مستحب ہے۔ ورنہ قاضی جس سے چاہے ابتدا کرائے پس اگر شوہر نے قسم کھانے سے انکار کر دیا تو عورت کا قول معتبر ہوگا
اور دو ہزار درہم واجب ہوں گے اور اگر عورت نے قسم سے انکار کر دیا تو شوہر کا قول معتبر ہوگا اور ایک ہزار قسمی واجب ہوگا اور اگر دونوں نے قسم کھالی تو
ڈیڑھ ہزار درہم واجب ہوں گے ایک ہزار بطریق تسمیہ کیونکہ ایک ہزار پر دونوں متفق ہیں اور پانچ سو بطریق مہر مثل اور اگر ان دونوں میں سے کسی
ایک نے بینہ پیش کر دیا تو اس کا بینہ قبول کر لیا جائے گا اور اگر دونوں نے پیش کر دیا تو مہر مثل ڈیڑھ ہزار درہم واجب ہوں گے۔ اور تعارض کی وجہ سے
دونوں بینیں باطل ہو جائیں گے۔ یہ امام ابو بکرؒ کا صراحہ کی تخریج ہے۔ اور امام کرخیؒ نے فرمایا کہ تینوں صورتوں میں زوجین سے قسم لی جائے مہر
مثل زوج کے موافق ہو یا عورت کے موافق ہو یا کسی کے موافق نہ ہو۔ قسم کے بعد مہر مثل کو حکم بنایا جائے گا اس لئے کہ اصل تسمیہ پر تو دونوں متفق
ہیں اور تسمیہ صحیحہ مہر مثل کی طرف رجوع کو منع کرتا ہے۔ لیکن جب دونوں نے قسمیں کھالیں تو تسمیہ معذور ہو گیا۔ پس مہر مثل کو حکم بنایا جائے۔ واللہ

اگر مہر مقرر میں اختلاف ہو تو بالا جماع مہر مثل واجب ہے

وَلَوْ كَانَ الْإِخْتِلَافُ فِي أَصْلِ الْمُسْمَىٰ يَجِبُ مَهْرُ الْمِثْلِ بِالْإِجْمَاعِ لِأَنَّهُ هُوَ الْأَصْلُ عِنْدَهُمَا وَعِنْدَهُ تَعَدُّ الْقَضَاءِ بِالْمُسْمَىٰ فَيَصَارُ إِلَيْهِ.

ترجمہ..... اور اگر اختلاف اصل مسمیٰ میں ہے تو مہر مثل واجب ہوگا بالاتفاق۔ اس لئے کہ مہر مثل ہی اصل ہے طرفین کے نزدیک اور ابو یوسف کے نزدیک مسمیٰ کے ساتھ فیصلہ معتذر ہو گیا لہذا مہر مثل کی طرف رجوع کیا جائے گا۔

تشریح..... مذکورہ مسئلہ کی دوسری صورت یہ ہے کہ حالت حیات میں زوجین نے اصل مسمیٰ میں اختلاف کیا۔ مثلاً ایک کہتا ہے کہ عقد نکاح کے وقت مہر کو ذکر کیا گیا تھا دوسرا اس کا منکر ہے تو اس صورت میں منکر کا قول معتبر ہوگا۔ اور مہر مثل واجب ہوگا۔

طرفین کی دلیل..... تو یہ ہے کہ مہر مثل ہی اصل ہے۔ لہذا اسی کو واجب کر دیا گیا ہے۔ اور ابو یوسف فرماتے ہیں کہ اصل تو مہر مسمیٰ ہے۔ لیکن چونکہ اختلاف کی وجہ سے مسمیٰ کا فیصلہ معتذر ہو گیا اس لئے مہر مثل واجب ہوگا۔ اور اس صورت میں اگر طلاق قبل الدخول ہے تو بالاتفاق متعہ واجب ہوگا۔ اس جگہ بھی صاحب ہدایہ سے سہو ہو گیا۔ کیونکہ یہاں صاحب ہدایہ فرما رہے ہیں کہ مہر مثل کے اصل ہونے میں امام محمد، امام ابو حنیفہ کے ساتھ ہیں۔ حالانکہ ما قبل میں صفحہ ۱۳۲ پر اِذَا تَزَوَّجَهَا عَلَىٰ هَذَا الْعَبْدِ أَوْ عَلَىٰ هَذَا الْعَبْدِ وَاحِدَهُمَا أَوْ كَسَّ كَذَلِكَ فِي صِرَاحَتِ كُنِيَ بِهٖ كَمَا مِمَّا مُحَمَّدٌ أَبُو يُوْسُفَ کے ساتھ ہیں۔ اور امام محمد کے نزدیک مسمیٰ اصل ہے نہ کہ مہر مثل۔ چنانچہ وہاں دیکھ لیا جائے۔

اگر اختلاف زوجین میں سے کسی ایک کی موت کے بعد ہوا تو کیا حکم ہے

وَلَوْ كَانَ الْإِخْتِلَافُ بَعْدَ مَوْتِ أَحَدِهِمَا فَالْجَوَابُ فِيهِ كَالْجَوَابِ فِي حَيَاتِهِمَا لِأَنَّ إِغْتِبَارَ مَهْرِ الْمِثْلِ لَا يَسْقُطُ بِمَوْتِ أَحَدِهِمَا.

ترجمہ..... اور اگر اختلاف احد الزوجین کی موت کے بعد ہے تو اس صورت میں وہی حکم ہے جو حکم ان دونوں کی حیات میں تھا۔ اس لئے کہ مہر مثل کا اعتبار احد الزوجین کی موت سے ساقط نہیں ہوتا ہے۔

تشریح..... یہ مسئلہ مذکورہ کی تیسری صورت ہے۔ صورت مسئلہ یہ ہے کہ زوجین میں سے جو زندہ ہے اس نے میت کے ورثہ کے ساتھ اختلاف کیا۔ مہر کی مقدار میں اختلاف کیا ہو یا اصل مسمیٰ میں۔ دونوں صورتوں میں وہی حکم ہوگا جو حکم دونوں کی حیات میں اختلاف کی صورت میں تھا۔

یعنی اگر مقدار میں اختلاف ہے تو طرفین کے نزدیک مہر مثل حکم ہوگا۔ اور امام ابو یوسف کے نزدیک شوہر کا قول معتبر ہوگا اور اگر اصل مسمیٰ میں اختلاف ہے تو دخول کے بعد بالاتفاق مہر مثل واجب ہوگا۔ اور دخول سے پہلے متعہ واجب ہوگا۔ تفصیل ما قبل میں گذر چکی۔ دلیل یہ ہے کہ احد الزوجین کی موت سے مہر مثل کا اعتبار ساقط نہیں ہوتا ہے۔ جیسے کسی عورت نے بغیر مہر کے کسی مرد سے نکاح کیا۔ پھر احد الزوجین کا انتقال ہو گیا تو اس صورت میں مہر مثل واجب ہوگا۔ اسی طرح یہاں بھی احد الزوجین کے انتقال سے مہر مثل ساقط نہیں ہوگا۔

اگر ورثا میں اختلاف زوجین کی موت کے بعد ہوا تو شوہر کے ورثہ کا قول معتبر ہوگا..... اقوال فقہاء

وَلَوْ كَانَ الْإِخْتِلَافُ بَعْدَ مَوْتِهِمَا فِي الْمِقْدَارِ فَالْقَوْلُ قَوْلُ وَرَثَةِ الزَّوْجِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَلَا يَسْتَشْنِي الْقَلِيلُ وَ

عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ الْقَوْلُ قَوْلُ الْوَرَثَةِ إِلَّا أَنْ يَأْتُوا بِشَيْءٍ قَلِيلٍ وَ عِنْدَ مُحَمَّدٍ الْجَوَابُ فِيهِ كَالْجَوَابِ فِي حَالَةِ الْحَيَاةِ وَإِنْ كَانَ فِي أَصْلِ الْمُسْمَى فَعِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ الْقَوْلُ قَوْلُ مَنْ أَنْكَرَهُ فَالْحَاصِلُ أَنَّهُ لَا حُكْمَ لِمَهْرِ الْمِثْلِ عِنْدَهُ بَعْدَ مَوْتِهِمَا عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ مِنْ بَعْدِ أَنْ شَاءَ اللَّهُ.

ترجمہ..... اور اگر زوجین کی موت کے بعد مقدار مسمیٰ میں اختلاف ہے تو امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک شوہر کے ورثہ کا قول معتبر ہوگا۔ اور امام ابو حنیفہؒ قلیل کا استثناء نہیں کرتے ہیں اور ابو یوسفؒ کے نزدیک شوہر کے ورثہ کا قول (معتبر ہے) مگر یہ کہ وہ شی قلیل بیان کریں اور امام محمدؒ کے نزدیک اس صورت میں وہی حکم ہے جو حکم حالت حیات میں ہے۔ اور اگر اختلاف اصل مسمیٰ میں ہے تو امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک منکر تسمیہ کا قول (معتبر) ہوگا۔ حاصل کلام یہ کہ امام صاحبؒ کے نزدیک زوجین کی موت کے بعد مہر مثل حکم نہیں ہوگا۔ اس دلیل کی بناء پر جس کو ہم بعد میں انشاء اللہ بیان کریں گے۔

تشریح..... یہ مسئلہ مذکورہ کی چوتھی صورت ہے۔ صورت مسئلہ یہ ہے کہ زوجین کے انتقال کے بعد ان کے ورثہ نے مقدار مسمیٰ میں اختلاف کیا تو اس کے حکم میں احناف کا اختلاف ہے امام ابو حنیفہؒ فرماتے ہیں کہ شوہر کے ورثہ کا قول مع الیمین معتبر ہوگا اور امام ابو حنیفہؒ شی قلیل کا استثناء بھی نہیں فرماتے ہیں۔ حتیٰ کہ امام صاحبؒ کے نزدیک بہر صورت شوہر کے ورثہ کا قول معتبر ہوگا۔ اگرچہ وہ شی قلیل کا دعویٰ کریں۔ اور امام ابو یوسفؒ کے نزدیک بھی شوہر کے ورثہ کا قول معتبر ہوگا۔ اگرچہ وہ شی قلیل کا دعویٰ کریں۔ اور امام ابو یوسفؒ کے نزدیک بھی شوہر کے ورثہ کا قول معتبر ہوگا۔ لیکن ابو یوسفؒ شی قلیل کا استثناء فرماتے ہیں۔ حاصل یہ کہ اگر شوہر کے ورثہ نے شی قلیل کا دعویٰ کیا تو ابو یوسفؒ کے نزدیک قابل قبول نہیں ہوگا۔ اور امام محمدؒ فرماتے ہیں کہ اس صورت میں وہی حکم ہے جو حکم حالت حیات میں اختلاف کی صورت میں تھا۔ یعنی جس طرح حالت حیات میں مہر مثل کو حکم بنایا تھا اسی طرح دونوں کی موت کے بعد بھی مہر مثل ہی حکم ہوگا۔ امام محمدؒ نے حالت بعد الموت کو قیاس کیا ہے حالت حیات پر اور ابو یوسفؒ کی دلیل سابقہ مسئلہ میں گذر چکی۔

امام ابو حنیفہؒ کی دلیل کا حاصل..... یہ ہے کہ شوہر کے ورثہ زیادتی مہر کے منکر ہیں اور بینہ نہ ہونے کی صورت میں منکر کا قول مع الیمین معتبر ہوتا ہے۔ لہذا شوہر کے ورثہ کا قول مع الیمین معتبر ہوگا۔

اور اگر زوجین کے ورثہ نے اختلاف کیا اصل مسمیٰ میں تو امام صاحبؒ منکر تسمیہ کا قول معتبر مانتے ہیں۔ لیکن شوہر کے ورثہ پر کچھ واجب نہیں ہوگا۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک اس صورت میں مہر مثل کا فیصلہ کیا جائے گا۔ اسی کے قائل امام مالکؒ، امام شافعیؒ اور امام احمدؒ ہیں اور فتویٰ بھی انہی حضرات کے قول پر ہے۔ لیکن امام شافعیؒ مہر مثل واجب کرتے ہیں تحالف کے بعد اور صاحبینؒ امام مالکؒ اور امام احمدؒ کے نزدیک تحالف واجب نہیں ہے۔ تمام کے دلائل اگلے مسئلہ میں بیان کئے گئے ہیں۔ تھوڑا سا انتظار کیجئے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

زوجین فوت ہو گئے اور مہر مقرر تھا تو عورت کے ورثہ اس کی میراث سے لیں اور اگر مہر مقرر

نہیں تھا تو ورثہ کے لئے کچھ بھی نہیں ہے..... اقوال فقہاء

وَإِذَا مَاتَ الزَّوْجَانِ وَقَدْ سَمِيَ لَهَا مَهْرًا فَلْيُورَثْهَا أَنْ يَأْخُذُوا ذَلِكَ مِنْ مِيرَاثِهِ وَإِنْ لَمْ يُسَمَّ لَهَا مَهْرًا فَلَا شَيْءَ لِيُورَثْهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَا لِيُورَثْهَا الْمَهْرُ فِي الْوَجْهَيْنِ مَعْنَاهُ الْمُسْمَى فِي الْوَجْهِ الْأَوَّلِ وَ مَهْرُ الْمِثْلِ فِي الثَّانِي أَمَّا الْأَوَّلُ فَلِأَنَّ الْمُسْمَى دَيْنٌ فِي ذِمَّتِهِ وَقَدْ تَأَكَّدَ بِالْمَوْتِ فَيَقْضَى مِنْ تَرَكْتِهِ إِلَّا إِذَا عَلِمَ أَنَّهَا مَاتَتْ أَوْ لَا فَيَسْقُطُ نَصِيبُهُ مِنْ ذَلِكَ وَ أَمَّا الثَّانِي فَوَجْهُ قَوْلِهِمَا أَنَّ مَهْرَ الْمِثْلِ صَارَ دَيْنًا فِي ذِمَّتِهِ كَالْمُسْمَى فَلَا

ترجمہ..... اور جب زوجین کا انتقال ہو گیا حالانکہ عورت کے لئے مہر بیان ہو چکا ہے تو عورت کے ورثہ کے لئے جائز ہے کہ وہ اس مہر کو شوہر کی میراث میں سے لے لے اور اگر عورت کے لئے مہر بیان نہیں کیا گیا ہے تو عورت کے ورثہ کے لئے ابوحنیفہؒ کے نزدیک کوئی چیز نہیں ہے۔ اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ عورت کے ورثہ کے لئے دونوں صورتوں میں مہر ہے۔ اس کی مراد یہ ہے کہ پہلی صورت میں مستثنیٰ ہے اور دوسری صورت میں مہر مثل ہے۔ بہر حال اول سوا سئلے کی مستثنیٰ دین ہے شوہر کے ذمہ میں اور موت کی وجہ سے مستثنیٰ مؤکد ہو گیا۔ پس شوہر کے ترکہ میں سے مستثنیٰ کا فیصلہ کر دیا جائے گا۔ مگر جب یہ معلوم ہو جائے کہ عورت پہلے مر گئی تو شوہر کا حصہ اس میں سے ساقط ہو جائے گا۔ اور بہر حال ثانی سو صاحبینؒ کے قول کی وجہ یہ ہے کہ مہر مثل شوہر کے ذمہ میں دین ہو گیا مستثنیٰ کے مانند۔ لہذا موت کی وجہ سے ساقط نہیں ہوگا۔ جیسا کہ جب ان دونوں میں سے ایک مر گیا۔ اور ابوحنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ زوجین کی موت ان دونوں کے معاصرین کے ختم ہونے پر دلالت کرتی ہے۔ پس کس عورت کے مہر کے ساتھ قاضی مہر مثل کا اندازہ کرے گا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ میاں بیوی دونوں کا انتقال ہو گیا ہے اب دیکھنا ہے کہ عورت کے لئے مہر مستثنیٰ تھا یا نہیں۔ اگر عورت کے لئے مہر مستثنیٰ تھا تو بالاتفاق عورت کے ورثہ شوہر کے مال متروکہ میں سے مہر وصول کر لیں گے۔ اور اگر عورت کے لئے مہر مستثنیٰ نہیں تھا تو اس صورت میں امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک عورت کے ورثہ کے لئے کچھ نہیں ہوگا۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک اس صورت میں مہر مثل ہوگا۔ حاصل یہ کہ صاحبینؒ کے نزدیک دونوں صورتوں میں مہر ہے تسمیہ کی صورت میں مستثنیٰ ہوگا اور عدم تسمیہ کی صورت میں مہر مثل ہوگا۔ متفق علیہ مسئلہ پر دلیل یہ ہے کہ مستثنیٰ شوہر کے ذمہ میں دین ہے۔ اس دین کا ثبوت بینہ سے ہوا ہو گا یا زوجین کے باہمی اتفاق سے بہر حال مستثنیٰ شوہر کے ذمہ میں دین ہے اور موت کی وجہ سے مستثنیٰ مؤکد ہو جاتا ہے کیونکہ موت سے پہلے یہ احتمال تھا کہ شوہر طلاق قبل الدخول دیدے۔ اور اس کی وجہ سے مہر نصف رہ جائے لیکن موت کے بعد یہ احتمال باقی نہیں رہا۔ پس جب موت کی وجہ سے مہر مستثنیٰ مؤکد ہو گیا تو شوہر کے ترکہ میں سے اس کا فیصلہ کر دیا جائے گا۔

ہاں البتہ اگر یہ معلوم ہو جائے کہ عورت کا انتقال شوہر سے پہلے ہو گیا ہے تو اس صورت میں شوہر کا حصہ اس مستثنیٰ میں سے ساقط ہو جائے گا۔ اور شوہر کا حصہ یہ ہے کہ اگر بیوی صاحبہ اولاد دے تو شوہر کو مال متروکہ میں سے ربع ملے گا۔ اور اگر بیوی صاحبہ اولاد نہیں ہے تو شوہر کو نصف ملے گا۔ درحقیقت اس کی چار صورتیں ہیں۔ ایک یہ کہ زوجین کا ایک ساتھ انتقال ہوا اور اس کا علم بھی ہے۔ دوم یہ کہ اس کا علم نہیں ہے کہ پہلے کس کا انتقال ہوا ہے۔ سوم یہ کہ اس کا علم ہے کہ شوہر کا انتقال پہلے ہوا ہے ان تینوں صورتوں میں عورت کے ورثہ کو شوہر کے ترکہ میں سے کل مستثنیٰ دیدیا جائے گا۔ چہارم یہ کہ یہ معلوم ہے کہ عورت کا انتقال پہلے ہوا ہے تو اس صورت میں اس مستثنیٰ میں سے شوہر کا حصہ میراث نکال کر باقی عورت کے ورثہ کو دے دیا جائے گا۔

مختلف فیہ صورت میں صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ جس طرح مہر مستثنیٰ شوہر کے ذمہ میں دین ہے اسی طرح مہر مثل بھی شوہر کے ذمہ میں دین ہے۔ لہذا جس طرح مہر مستثنیٰ موت کی وجہ سے ساقط نہیں ہوتا ہے اسی طرح مہر مثل بھی موت کی وجہ سے ساقط نہیں ہوگا۔ صاحبینؒ نے دوسرا قیاس کیا ہے احد الزوجین کی موت پر کہ جس طرح احد الزوجین کی موت سے مہر مثل کا اعتبار ساقط نہیں ہوتا ہے اسی طرح دونوں کی موت سے بھی مہر مثل ساقط نہیں ہوگا۔

امام صاحبؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ زوجین کا انتقال ان دونوں کے ہم عمر لوگوں کے ختم ہونے پر دلالت کرتا ہے۔ اور قاضی اس عورت کے مہر مثل کا اندازہ لگاتا ہے اس کی ہم عمر اور ہم زمانہ عورتوں کے مہر کے ساتھ۔ پس جب قاضی اس کی ہم زمانہ عورتوں میں سے کسی کو نہیں پائے گا تو اس کے مہر مثل کا اندازہ کیسے لگایا جاسکتا ہے۔ اور جب مہر مثل کا اندازہ نہیں لگایا جاسکتا ہے تو اس کا وجوب بھی نہیں ہو سکے گا۔ لیکن اگر زمانہ پرانا نہیں ہوا اور زیادہ وقت نہیں گزرا تو اس عورت کے مہر مثل کا فیصلہ کر دیا جائے گا۔

بعض مشائخ نے امام صاحبؒ کی طرف سے ایک عمدہ نکتہ بیان کیا ہے۔ فرماتے ہیں کہ مہر مثل چونکہ بضع کی قیمت ہے۔ اس لئے وہ مہر مشکی کے مشابہ ہے۔ کیونکہ مشکی بھی بضع کی قیمت ہے۔ اور چونکہ مہر مثل غیر مال (منافع بضع) کے مقابلہ میں ہے۔ اس لئے صلہ کے مشابہ ہے۔ مثلاً نفقہ شوہر کی طرف سے صلہ ہے اور مشکی نہ زوجین کی موت سے ساقط ہوتا ہے اور نہ احد الزوجین کی موت سے اور صلہ (نفقہ) زوجین کی موت سے بھی ساقط ہو جاتا ہے۔ اور احد الزوجین کی موت سے بھی اب اگر مہر مثل میں صرف مشکی کی مشابہت کو ملحوظ رکھا جائے۔ تو مہر مثل دونوں صورتوں میں ساقط نہ ہونا چاہئے نہ زوجین کی موت سے اور نہ احد الزوجین کی موت سے اور اگر صرف نفقہ کی مشابہت کو ملحوظ رکھا جائے تو مہر مثل دونوں صورتوں میں ساقط ہونا چاہئے نہ زوجین کی موت سے بھی اور احد الزوجین کی موت سے بھی لیکن ہم نے دونوں مشابہتوں کو ملحوظ رکھتے ہوئے کہا۔ چونکہ مہر مثل مشکی کے ساتھ مشابہت رکھتا ہے اس لئے احد الزوجین کی موت سے ساقط نہیں ہوگا۔ اور چونکہ صلہ یعنی نفقہ کے ساتھ مشابہت رکھتا ہے اس لئے زوجین کی موت سے مہر مثل ساقط ہو جائے گا۔ واللہ اعلم بالصواب (فتح القدیر)۔

عورت کی طرف کوئی چیز بھیجی، عورت نے کہا یہ ہدیہ ہے، مرد کہتا ہے یہ مہر ہے تو مرد کا قول معتبر ہے

وَمَنْ بَعَثَ إِلَى امْرَأَتِهِ شَيْئًا فَقَالَتْ هُوَ هَدِيَّةٌ وَقَالَ الزَّوْجُ هُوَ مِنَ الْمَهْرِ فَالْقَوْلُ قَوْلُهُ لِأَنَّهُ هُوَ الْمُمْلِكُ فَكَانَ اعْتَرَفَ بِسَهْوَةِ التَّمْلِكِ كَيْفَ وَ أَنَّ الظَّاهِرَ أَنَّهُ يَسْطَى فِي اسْقَاطِ الْوَاجِبِ قَالَ لَا فِي الطَّعَامِ الَّذِي يُؤْكَلُ فَإِنَّ الْقَوْلَ قَوْلُهَا وَالْمُرَادُ مِنْهُ مَا يَكُونُ مُهَيَّأً لِلْأَكْلِ لِأَنَّهُ يَتَعَارَفُ هَدِيَّةً فَأَمَّا فِي الْحِنْطَةِ وَالشَّعِيرِ فَالْقَوْلُ قَوْلُهُ لِمَا بَيَّنَّا وَ قِيلَ مَا يَجِبُ عَلَيْهِ مِنَ الْخِمَارِ وَاللِّبَاسِ وَغَيْرِهِ لَيْسَ لَهُ أَنْ يَخْتَصِبَهُ مِنَ الْمَهْرِ لِأَنَّ الظَّاهِرَ يُكَذِّبُهُ وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے اپنی بیوی کی طرف کچھ بھیجا پھر عورت نے کہا کہ وہ ہدیہ ہے اور شوہر نے کہا کہ وہ مہر ہے تو شوہر کا قول (مع الیسین معتبر) ہوگا۔ کیونکہ شوہر ہی مالک بنانے والا ہے۔ پس وجہ تملیک سے زیادہ واقف ہے۔ کیسے (شوہر کا قول معتبر نہیں ہوگا) حالانکہ ظاہر یہی ہے کہ وہ واجب کو ساقط کرنے کی کوشش کرے گا مگر اس کھانے میں جو کھا یا جاتا ہے عورت کا قول (معتبر) ہوگا۔ اور مرد اس طعام ماکول سے وہ ہے جو کھانے کے لئے تیار کیا گیا ہو۔ کیونکہ اس کا ہدیہ ہونا متعارف ہے۔ بہر حال گندم اور جو میں شوہر کا قول (معتبر) ہوگا۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی ہے۔ اور کہا گیا کہ جو چیز شوہر پر واجب ہے یعنی اڑھنی اور کرتا وغیرہ شوہر کے لئے جائز نہیں کہ اس کو مہر میں شمار کرے۔ اس لئے کہ ظاہر اس کی تکذیب کرتا ہے اور اللہ زیادہ واقف ہے۔

تشریح..... صورت یہ ہے کہ شوہر نے اپنی بیوی کے پاس کوئی سامان بھیجا اور کہا کہ یہ مہر ہے اور عورت کہتی ہے کہ یہ ہدیہ ہے تو اس صورت میں شوہر کا قول مع الیسین معتبر ہوگا۔ دلیل یہ کہ شوہر مالک بنانے والا ہے۔ لہذا وجہ تملیک سے وہ زیادہ واقف ہوگا کہ تملیک بطور ہدیہ ہے یا بطور ادا نیگی مہر اور شوہر کے قول کو کیسے معتبر نہ مانا جائے حالانکہ ظاہر حال بھی اسی کا شاہد ہے۔ کیونکہ انسان کی پہلی کوشش یہ ہوتی ہے کہ وہ اپنے اوپر سے واجب کو ساقط کر دے نہ یہ کہ واجب باقی رہے اور تبرع کرتا رہے۔

امام محمدؒ نے جامع صغیر میں فرمایا کہ اگر شوہر نے عورت کے پاس کھانے کی کوئی چیز بھیجی مثلاً بھونا گوشت پکا ہوا کھانا اور وہ میوے جو زیادہ دیر تک باقی نہیں رہ سکتے ان چیزوں میں عورت کا قول معتبر ہوگا۔ کیونکہ ان چیزوں کا ہدیہ ہونا متعارف ہے۔ عام طور سے ان چیزوں کو ہدیہ بھیجا جاتا ہے نہ کہ ادا نیگی مہر کے طور پر۔ البتہ اگر عورت کے پاس گندم، جو، شہد، گھی، خروٹ، بادام، آٹا، شکر، زندہ بکری یا اور کوئی ایسی چیز بھیجی جو باقی رہنے والی ہے فساد سرعت اس کی طرف مزیت نہیں کرتا تو اس صورت میں بھی شوہر کا قول معتبر ہوگا۔ سابقہ دلیل کی وجہ سے یعنی شوہر اولاً واجب کو ساقط کرنے کی کوشش کرے گا۔ بعض کی رائے یہ ہے کہ اگر شوہر نے عورت کے پاس ایسا سامان بھیجا جو شوہر پر واجب تھا مثلاً اڑھنی، کرتا، پانجامہ اور

کتاب النکاح ۱۳۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
گھریلو استعمال کی چیزیں تو شوہر ان کو مہر میں شمار نہیں کر سکتا ہے۔ کیونکہ ظاہر حال شوہر کے لئے مکذب ہے۔ لیکن اگر شوہر نے موزے یا چادر وغیرہ
واجب سے زائد چیز بھیجی تو اس کو مہر میں شمار کر سکتا ہے۔

نصرانی نے نصرانیہ سے مردار پر یا بغیر مہر کے نکاح کیا، و دخول کیا یا دخول سے پہلے طلاق

دے دی یا شوہر فوت ہو گیا تو عورت کے لئے مہر نہیں

فَصَلَّ وَإِذَا تَزَوَّجَ النَّصْرَانِيُّ نَصْرَانِيَّةً عَلَى مِيتَةٍ أَوْ عَلَى غَيْرِ مَهْرٍ وَذَلِكَ فِي دِينِهِمْ جَائِزٌ وَدَخَلَ بِهَا أَوْ
طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا أَوْ مَاتَ عَنْهَا فَلَيْسَ لَهَا مَهْرٌ وَكَذَلِكَ الْحَرْبِيُّ فِي دَارِ الْحَرْبِ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي
حَنِيفَةَ وَهُوَ قَوْلُهُمَا فِي الْحَرْبِيِّينَ وَأَمَّا فِي الذِّمِّيَّةِ فَلَهَا مَهْرٌ مِثْلُهَا إِنْ مَاتَ عَنْهَا أَوْ دَخَلَ بِهَا وَالْمُتْعَةُ إِنْ
طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا وَقَالَ زُفَرٌ لَهَا مَهْرُ الْمِثْلِ فِي الْحَرْبِيِّينَ أَيْضًا لَهُ أَنَّ الشَّرْعَ مَا شَرَعَ ابْتِغَاءَ النِّكَاحِ إِلَّا
بِالْمَالِ وَهَذَا الشَّرْعُ وَقَعَ عَامًا فَيُثْبِتُ الْحُكْمُ عَلَى الْعُمُومِ وَلَهُمَا أَنَّ أَهْلَ الْحَرْبِ غَيْرُ مُلتَزِمِينَ أَحْكَامِ
الْإِسْلَامِ وَوَلَايَةُ الْإِلْزَامِ مُنْقَطِعَةٌ لِبُيُوتِ الدَّارِ بِخِلَافِ أَهْلِ الذِّمَّةِ لِأَنَّهُمْ التَّزَمُوا أَحْكَامَنَا فِيمَا يَرْجِعُ إِلَى
الْمُعَامَلَاتِ كَالرِّبَا وَالزَّيْنَاءِ وَوَلَايَةُ الْإِلْزَامِ مُحَقَّقَةٌ لِاتِّحَادِ الدَّارِ وَلِأَبِي حَنِيفَةَ أَنَّ أَهْلَ الذِّمَّةِ لَا يَلْتَزِمُونَ
أَحْكَامَنَا فِي الدِّيَانَاتِ وَفِيمَا يَعْتَقِدُونَ خِلَافَهُ فِي الْمُعَامَلَاتِ وَوَلَايَةُ الْإِلْزَامِ بِالسَّيْفِ أَوْ بِالْمُحَاجَّةِ وَكُلُّ
ذَلِكَ مُنْقَطِعٌ عَنْهُمْ بِإِغْتِبَارِ عَقْدِ الذِّمَّةِ فَإِنَّا أَمَرْنَا بِأَنْ نَتَرَكَهُمْ وَمَا يَدِينُونَ فَصَارُوا كَأَهْلِ الْحَرْبِ بِخِلَافِ
الزَّيْنَاءِ لِأَنَّهُ حَرَامٌ فِي الْأَدْيَانِ كُلِّهَا وَالرِّبَا مُسْتَشْنَى عَنْ عَقُودِهِمْ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ إِلَّا مَنْ أَرَبَى فَلَيْسَ بَيْنَنَا وَ
بَيْنَهُ عَهْدٌ وَقَوْلُهُ فِي الْكِتَابِ أَوْ عَلَى غَيْرِ مَهْرٍ يَحْتَمِلُ نَفْيَ الْمَهْرِ وَيَحْتَمِلُ السُّكُوتَ وَقَدْ قِيلَ فِي الْمِيتَةِ
وَالسُّكُوتِ رَوَاتَانِ وَالْأَصَحُّ أَنَّ الْكُلَّ عَلَى الْخِلَافِ.

ترجمہ..... اور جب نصرانی نے نصرانیہ سے نکاح کیا مردار پر یا بغیر مہر کے۔ حالانکہ یہ ان کے دین میں جائز ہے اور عورت کے ساتھ دخول کیا
اس کو اس کے ساتھ دخول سے پہلے طلاق دیدی یا اس کو چھوڑ کر مر گیا تو عورت کے لئے مہر نہیں ہے اور یہی حکم ہے دو حربیوں کا دار الحرب میں اور یہ
ابو حنیفہ کے نزدیک ہے اور یہی قول ہے صاحبین کا دو حربیوں میں۔ اور بہر حال ذمیہ میں تو عورت کے لئے اس کا مہر مثل ہے۔ اگر اس عورت
کو (چھوڑ کر) مر گیا یا اس کے ساتھ دخول کیا اور متعہ ہے اگر اس کو طلاق قبل دخول دیدی اور امام زہری نے فرمایا کہ عورت کے لئے مہر مثل ہے دو
حربیوں میں بھی۔ امام زہری کی دلیل یہ ہے کہ شریعت نے ابتغاء نکاح کو مشروع نہیں کیا مگر مال کے ساتھ اور یہ شریعت عام واقع ہوئی ہے۔ پس حکم علی
العموم ثابت ہوگا۔ اور صاحبین کی دلیل یہ کہ اہل حرب احکام اسلام کو لازم کرنے والے نہیں ہیں۔ اور ولایت الزام منقطع ہے تاجن دار کی وجہ سے۔
بخلاف اہل ذمہ کے اس لئے انہوں معاملات سے متعلق ہمارے احکام کا التزام کیا ہے۔ جیسے رہا اور زنا اور ولایت الزام بھی متحقق ہے اتحاد دار کی وجہ
سے اور ابو حنیفہ کی دلیل یہ کہ اہل ذمہ التزام نہیں کرتے ہیں ہمارے احکام کا دیانات میں اور ان چیزوں میں جن کے خلاف کا اعتقاد رکھتے ہیں
معاملات میں اور ولایت الزام تلوار سے ہے یا اپنے دعویٰ کو بالدلیل ثابت کرنے سے اور ان سے ان میں سے ہر ایک منقطع ہے عقد ذمہ کی وجہ
سے۔ اس لئے کہ ہم کو حکم دیا گیا ہے کہ ہم ان کو ان کے دین پر چھوڑ دیں۔ پس اہل ذمہ بھی اہل حرب کے مانند ہو گئے ہیں۔ بخلاف زنا کے اس لئے
کہ وہ تمام ادیان میں حرام ہے اور با ان کے عقود سے متفق ہے حضور ﷺ کے قول الامن اربی الحدیث کی وجہ سے خبردار جس نے ربا کا معاملہ

شرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۱۳۱ کتاب النکاح
 کیا۔ ہمارے اور اس کے درمیان کوئی عہد نہیں ہے۔ اور امام محمد کا قول جامع صغیر میں اوعلیٰ غیر مہر کا بھی احتمال رکھتا ہے اور سکوت کا بھی
 اور کہا گیا کہ مرد اور سکوت میں دو روایتیں ہیں اور صحیح یہ ہے کہ تمام صورتوں میں اختلاف ہے۔

تشریح..... چونکہ احکام شرع میں مسلمان اصول کی حیثیت رکھتے ہیں۔ اور کفار معاملات میں مسلمانوں کے تابع ہیں اور نکاح بھی کفار کے حق
 میں معاملات کے قبیل سے ہے۔ اس لئے مصنف ہدایہ نے پہلے مسلمانوں سے متعلق احکام نکاح کو ذکر کیا اب اس کے بعد کفار سے متعلق احکام
 نکاح بیان کر رہے ہیں۔

متن میں نصرانی اور نصرانیہ سے مراد ذمی اور ذمیہ ہے۔ صورت مسئلہ یہ ہے کہ دارالاسلام میں ایک نصرانی مرد نے نصرانیہ عورت سے نکاح کیا
 کسی مرد کو مہر بنایا یا بغیر مہر کے نکاح کیا اور حال یہ ہے کہ نکاح بغیر مہر کے ان کے دین میں جائز بھی ہے تو اس بارے میں کہ عورت کے لئے مہر
 ہوگا یا نہیں اختلاف ہے۔ امام صاحب کے نزدیک عورت کے لئے مہر نہیں ہوگا۔ اور صاحبین اور امام زفر کے نزدیک اس صورت میں عورت کے
 لئے مہر مثل ہوگا۔ اور دارالحرب میں اگر حربی نے کسی حربیہ سے بغیر مہر کے نکاح کیا یا مردار پر نکاح کیا تو اس صورت میں امام صاحب اور صاحبین
 کے نزدیک عورت کے لئے مہر نہیں ہوگا۔ اور امام زفر کے نزدیک حربیہ کافرہ کے لئے مہر مثل ہوگا۔ حاصل یہ کہ امام ابو حنیفہ کے نزدیک ذمیہ اور حربیہ
 دونوں کے لئے عدم وجوب مہر کا حکم ہے۔ اور امام زفر کے نزدیک دونوں صورتوں میں مہر مثل واجب ہوگا۔ اور صاحبین حربیہ میں امام صاحب کے
 ساتھ ہیں۔ اور ذمیہ میں امام زفر کے ساتھ ہیں۔ چنانچہ اگر ذمی نے ذمیہ کو بعد الدخول طلاق دی۔ یا ذمی مر گیا تو دونوں صورتوں میں ذمیہ کے لئے
 مہر مثل ہوگا اور اگر قبل الدخول طلاق دیدی تو ذمیہ کے لئے متعہ ہوگا۔

امام زفرؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ شریعت حقہ نے طلب نکاح مال کے ساتھ شروع کیا ہے۔ چنانچہ ارشاد ہے ان تبشروا باموالکم اور یہ شریعت
 عام ہو کر واقع ہوئی ہے اس لئے کہ حضور ﷺ کی بعثت سب کے لئے عام ہے۔ باری تعالیٰ کا ارشاد ہے قل یا ایہا الناس انی رسول اللہ الیکم
 جمیعاً اور خود آنحضرت ﷺ کا ارشاد ہے بعثت الی الاسود والاحمر یعنی العرب والعجم اور اس لئے بھی یہ شریعت عام ہے کہ یہ دین
 سابقہ تمام ادیان کے لئے ناسخ ہے۔ پس جب یہ شریعت عام ہے تو اس کا حکم بھی علی سبیل العموم مومن اور غیر مومن سب کے لئے ثابت ہوگا۔
 خلاصہ دلیل یہ کہ نکاح میں ابتغاء بالمال علی سبیل العموم مشروع ہے اور جو چیز علی سبیل العموم مشروع ہوگی اس کا حکم بھی علی سبیل العموم ثابت
 ہوگا۔ لہذا جس طرح مردار کو مہر بنانے اور بغیر مہر نکاح کرنے کی صورت میں مسلمان عورت، مہر مثل کی مستحق تھی۔ اسی طرح ذمیہ اور حربیہ بھی مہر مثل
 کی مستحق ہوں گی۔ نیز نکاح معاملات کے باب سے ہے اور کفار معاملات میں مخاطب شرع ہیں۔ لہذا معاملات میں جو حکم مسلمانوں کے لئے ہوگا
 وہی حکم اہل ذمہ اور اہل حرب کے لئے بھی ہوگا۔

صاحبین کی دلیل..... یہ ہے کہ اہل حرب نے نہ تو از خود احکام اسلام کو اپنے اوپر لازم کیا ہے اور نہ ہم کو لازم کرنے کی ولایت حاصل ہے۔ کیونکہ
 دارالاسلام اور دارالکفر میں بتائیں ہے۔ پس جب دونوں باتیں نہیں ہیں تو پھر اہل حرب پر احکام اسلام کس طرح نافذ کئے جاسکتے ہیں۔

اس کے برخلاف اہل ذمہ ہیں۔ کیونکہ اہل ذمہ نے اولاً تو عقد ذمہ کی وجہ سے معاملات میں احکام اسلام کو خود ہی اپنے اوپر لازم کر رکھا ہے۔
 چنانچہ زنا اور ہائے ان کو بھی اسی طرح منع کیا گیا ہے جس طرح مسلمانوں کو اگر زنا کا ارتکاب کیا تو حد جاری ہوگی۔ اور اگر تھوڑی دیر کے لئے تسلیم
 بھی کر لیا جائے کہ اہل ذمہ نے احکام اسلام کو لازم نہیں کیا ہے لیکن اتحاد دار کی وجہ سے ہمارے لئے ولایت الزام ثابت ہے اس کے نتیجہ میں اہل
 ذمہ پر احکام اسلام لازم کہنیے جائیں گے۔

امام ابو حنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ ہمیں یہ تسلیم نہیں کہ اہل ذمہ نے معاملات میں ہمارے احکام کو لازم کر لیا ہے۔ کیونکہ عقد ذمہ کی وجہ سے ذمہ تو وہ
 دیانات (نماز، روزہ وغیرہ) میں ہمارے احکام کو لازم کرتے والے ہیں اور نہ ان معاملات میں جن میں ہمارے اعتقاد کے خلاف اعتقاد رکھتے ہیں۔

مثلاً نکاح بغیر شہود، بیخ خمر اور بیخ خنزیر۔ ہم ان چیزوں کی حرمت کا اعتقاد رکھتے ہیں اور اہل ذمہ اس کے خلاف کا اعتقاد رکھتے ہیں۔

وولاية الالزام بالسيف الخ سے صاحبین کی دلیل کا جواب ہے۔ حاصل جواب یہ کہ ولایت الزام تلوار سے متعلق ہوگی یا عجلہ اور مباحثہ سے اور عقد ذمہ کی وجہ سے ان سے ہر ایک منقطع ہے چنانچہ ہم کو حکم دیا گیا کہ ہم ان کو ان کے دین پر چھوڑ دیں۔ پس اہل ذمہ اہل حرب کے مانند ہو گئے۔ لہذا جو حکم اہل حرب کا ہے وہی اہل ذمہ کا ہوگا۔

بخلاف الزنا سے صاحبین کے قول کا جواب ہے۔ خلاصہ یہ کہ زنا پر قیاس کرنا صحیح نہیں ہے اس لئے کہ زنا تمام ادیان میں حرام ہے اور رہا رہا سو وہ عقد ذمہ سے مستثنیٰ ہے یعنی اہل ذمہ کو ان کے دین پر چھوڑ دینے کا حکم دیا گیا سوائے ربا کے۔ جیسا کہ صاحب ہدایہ نے قول نبی ﷺ نقل کیا ہے الا من ارى الحديث - یعنی خبر دار جس نے ربا کا معاملہ کیا ہمارے اور اس کے درمیان کوئی عہد نہیں ہے۔ ایک دوسری حدیث میں ہے کہ حضور ﷺ نے اہل نجران سے صلح کی اور ان کی طرف ایک خط لکھا جس میں تھا ولا تاكلوا الربا فممن اكل منهم الربا فذمعتي منهم بربنة - یعنی ربا مت کھاؤ ان میں سے جس شخص نے ربا کھایا میرا ذمہ ان سے بری ہے اور مصنف ابن ابی شیبہ میں ہے کتب رسول اللہ ﷺ الى نجران و هم نصارى ان من بايع منكم بالرباء فلا ذمة له - یعنی رسول اللہ ﷺ نے نجران کی طرف ایک تحریر بھیجی اور وہ نصاریٰ ہیں۔ تحریر یہ تھی کہ جس شخص نے تم میں سے ربا کے ساتھ خرید و فروخت کا معاملہ کیا اس کے لئے ذمہ نہیں ہے۔

وقوله في الكتاب سے فرماتے ہیں کہ جامع صغیر میں امام محمدؒ کے قول او علیٰ غیر مہر میں دو احتمال ہیں۔ ایک یہ کہ عقد نکاح کے وقت مہر کی صراحۃً نفی کر دی گئی ہے۔ دوم یہ کہ عقد کے وقت زوجین ذکر مہر سے سکت رہیں۔ ظاہر روایت میں ہے کہ اگر صراحۃً مہر کی نفی کی گئی تو ذمیہ عورت کے لئے مہر مثل ہوگا۔ اور سکوت کی صورت میں ذمیہ عورت کے لئے کچھ نہیں ہوگا۔ بعض حضرات کی رائے ہے کہ مرد اور کوہر بنانے میں اور ذکر مہر سے سکوت کی صورت میں امام ابو حنیفہؒ سے دو روایتیں ہیں۔ ایک روایت کے مطابق مہر مثل واجب ہوگا۔ جیسا کہ صاحبین کا مذہب ہے۔ اور دوسری روایت کے مطابق ذمیہ کے لئے کچھ نہیں ہوگا۔ جیسا کہ متن میں ہے۔ لیکن صحیح بات یہ ہے کہ تمام صورتوں میں (خواہ مہر مرد اور کوہر بنایا گیا ہو یا مہر کی نفی کی گئی ہو۔ اور یا ذکر مہر سے سکوت کیا گیا ہو) اختلاف ہے امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک ذمیہ عورت کے لئے کچھ واجب نہیں ہوگا۔ اور صاحبین کے نزدیک مہر مثل واجب ہوگا (فتح القدیر) واللہ اعلم بالصواب۔

ذمی نے ذمیہ سے شراب یا خنزیر پر نکاح کیا پھر دونوں مسلمان ہو گئے یا ایک مسلمان ہو گیا

عورت کے لئے شراب اور خنزیر ہوگا یا قیمت؟

فَإِنْ تَزَوَّجَ الذِّمِّيُّ ذِمِّيَّةً عَلَى خَمْرٍ أَوْ خِنْزِيرٍ ثُمَّ أَسْلَمَ أَوْ أَحَدُهُمَا فَلَهَا الْخَمْرُ وَالْخِنْزِيرُ وَمَعْنَاهُ إِذَا كَانَا بَاغِيَانِهِمَا وَالْإِسْلَامُ قَبْلَ الْقَبْضِ وَإِنْ كَانَا بَغِيرَ أَعْيَانِهِمَا فَلَهَا فِي الْخَمْرِ الْقِيَمَةُ وَفِي الْخِنْزِيرِ مَهْرُ الْمِثْلِ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ لَهَا مَهْرُ الْمِثْلِ فِي الْوُجْهَيْنِ وَقَالَ مُحَمَّدٌ لَهَا الْقِيَمَةُ فِي الْوُجْهَيْنِ وَجِهَ قَوْلُهُمَا أَنَّ الْقَبْضَ مُؤَكَّدٌ لِلْمِلْكِ فِي الْمَقْبُوضِ فَيَكُونُ لَهُ شَبَهٌ بِالْعَقْدِ فَيَمْتَنِعُ بِسَبَبِ الْإِسْلَامِ كَالْعَقْدِ وَصَارَ كَمَا إِذَا كَانَا بَغِيرَ أَعْيَانِهِمَا وَإِذَا تَحَقَّقَتْ حَالَةُ الْقَبْضِ بِحَالَةِ الْعَقْدِ فَأَبُو يُوسُفَ يَقُولُ لَوْ كَانَا مُسْلِمِينَ وَقَتَ الْعَقْدِ يَجِبُ مَهْرُ الْمِثْلِ فَكَذَا هَهُنَا وَمُحَمَّدٌ يَقُولُ صَحَّتِ التَّسْمِيَةُ لِكُونَ الْمُسَمَّى مَالًا عِنْدَهُمْ إِلَّا أَنَّهُ اِمْتَنَعَ التَّسْلِيمُ لِلْإِسْلَامِ فَتَجِبُ الْقِيَمَةُ كَمَا إِذَا هَلَكَ الْعَبْدُ الْمُسَمَّى قَبْلَ الْقَبْضِ وَلَا بِنِي حَنِيفَةَ أَنَّ الْمِلْكَ فِي الصَّدَاقِ الْمُعَيَّنِ يَتِمُّ بِنَفْسِ الْعَقْدِ وَلِهَذَا تَمْلِكُ النَّصْرُ فِيهِ وَبِالْقَبْضِ

يَنْتَقِلُ مِنْ ضَمَانِ الزَّوْجِ إِلَى ضَمَانِهَا وَ ذَلِكَ لَا يَمْتَنِعُ بِالْإِسْلَامِ كَاسْتِرْدَادِ الْخَمْرِ الْمَغْضُوبِ وَ فِي غَيْرِ الْمُعَيَّنِ الْقَبْضُ مُوجِبٌ لِمَلِكِ الْعَيْنِ فَيَمْتَنِعُ بِالْإِسْلَامِ بِخِلَافِ الْمُشْتَرَى لِأَنَّ مَلِكَ التَّصَرُّفِ إِنَّمَا يُسْتَفَادُ بِالْقَبْضِ وَإِذَا تَعَدَّرَ الْقَبْضُ فِي غَيْرِ الْمُعَيَّنِ لَا تَجِبُ الْقِيَمَةُ فِي الْخِنْزِيرِ لِأَنَّهُ مِنْ ذَوَاتِ الْقِيَمِ فَيَكُونُ أَخَذَ قِيَمَتِهِ كَأَخْذِ عَيْنِهِ وَلَا كَذَلِكَ الْخَمْرُ لِأَنَّهَا مِنْ ذَوَاتِ الْأَمْثَالِ أَلَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ جَاءَ بِالْقِيَمَةِ قَبْلَ الْإِسْلَامِ تُجْبِرَ عَلَى الْقَبُولِ فِي الْخِنْزِيرِ دُونَ الْخَمْرِ وَلَوْ طَلَّقَهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا قَمَنَ أَوْ جَبَ مَهْرَ الْمِثْلِ أَوْ جَبَ الْمُتْعَةَ وَمَنْ أَوْ جَبَ الْقِيَمَةَ أَوْ جَبَ نِصْفَهَا.

ترجمہ..... پس اگر کسی ذی نے کسی ذمیہ سے نکاح کیا شراب پر یا خنزیر پر پھر دونوں مسلمان ہو گئے یا ان دونوں میں سے ایک مسلمان ہو گیا تو ذمیہ عورت کے لئے شراب اور خنزیر ہے اور امام محمدؒ کے قول کے معنی یہ ہیں کہ جب وہ خمر اور خنزیر معین ہوں۔ اور مسلمان ہونا قبضہ سے پہلے ہو۔ اور اگر دونوں غیر معین ہیں تو ذمیہ کے لئے شراب کی صورت میں قیمت ہے اور خنزیر میں مہر مثل ہے اور یہ ابو حنیفہؒ کے نزدیک ہے اور ابو یوسفؒ نے فرمایا کہ ذمیہ کے لئے دونوں صورتوں میں مہر مثل ہے۔ اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ دونوں صورتوں میں قیمت ہے۔ اور صاحبینؒ کے قول کی وجہ یہ ہے کہ قبضہ مقبوض میں ملک کے لئے مؤکد ہے۔ پس قبضہ عقد کے ساتھ مشابہ ہوگا۔ لہذا قبضہ عقد کی طرح اسلام کی وجہ سے ممتنع ہوگا۔ اور ایسا ہو گیا جیسا کہ جب دونوں غیر معین ہوں۔ اور جب قبضہ کی حالت عقد کی حالت کے ساتھ لاحق ہو گئی تو ابو یوسفؒ فرماتے ہیں کہ اگر دونوں عقد کے وقت مسلمان ہوتے تو مہر مثل واجب ہوتا۔ پس ایسا ہی یہاں۔ اور امام محمدؒ فرماتے ہیں کہ تسمیہ صحیح ہے کیونکہ مسمیٰ ان کے نزدیک مال ہے۔ مگر اسلام کی وجہ سے تسلیم مسمیٰ ممتنع ہو گیا۔ پس قیمت واجب ہوگی۔ جیسا کہ جب قبضہ سے پہلے عبد مسمیٰ ہلاک ہو جائے۔ اور ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ ملک مہر معین میں نفس عقد کی وجہ سے پوری ہو جاتی ہے۔ اور اسی وجہ سے عورت مہر معین میں تصرف کی مالک ہوگی۔ اور قبضہ سے مہر منتقل ہوتا ہے شوہر کے ضمان سے عورت کے ضمان کی طرف اور یہ انتقال اسلام کی وجہ سے ممتنع نہیں۔ جیسا کہ شراب مغضوب کو واپس لینا اور غیر معین میں قبضہ ملک عین کو واجب کرنے والا ہے۔ پس قبضہ اسلام کی وجہ سے ممتنع ہوگا۔ بخلاف مشتری کے لئے کہ ملک تصرف قبضہ سے مستفاد ہے۔ اور جب غیر معین میں قبضہ متعذر ہو گیا تو خنزیر میں قیمت واجب نہیں ہوگی۔ اس لئے کہ خنزیر ذوات القیم میں سے ہے۔ پس اس کی قیمت کو لینا ایسا ہے جیسا کہ عین خنزیر کو لینا۔ اور شراب ایسی نہیں ہے۔ اس لئے کہ شراب ذوات الامثال میں سے ہے۔ کیا نہیں دیکھتا تو کہ اگر شوہر قیمت ادا کر دے اسلام سے پہلے تو عورت کو خنزیر میں قبول کرنے پر مجبور کیا جائے گا نہ کہ شراب میں اور اگر طلاق دی عورت کو اس کے ساتھ دخول سے پہلے تو جس شخص نے مہر مثل واجب کیا وہ متعہ واجب کرے گا۔ اور جس نے قیمت واجب کی نصف قیمت واجب کرے گا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک ذمی مرد نے ذمیہ عورت کے ساتھ نکاح کیا۔ اور مہر بنایا معین شراب یا معین خنزیر کو پھر مہر پر قبضہ کرنے سے پہلے دونوں مسلمان ہو گئے یا دونوں میں سے کوئی ایک مسلمان ہو گیا تو اس صورت میں امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک ذمیہ عورت کے لئے وہ معین شراب اور معین خنزیر ہوگا۔ اور اگر غیر معین شراب یا غیر معین خنزیر مہر ہے تو امام صاحبؒ فرماتے ہیں کہ شراب غیر معین کی صورت میں ذمیہ عورت کے لئے قیمت واجب ہوگی۔ اور غیر معین خنزیر کی صورت میں عورت کے لئے مہر مثل واجب ہوگا۔ امام ابو یوسفؒ کے نزدیک معین اور غیر معین دونوں صورتوں میں عورت کے لئے مہر مثل ہوگا۔ اور امام محمدؒ کے نزدیک معین اور غیر معین دونوں صورتوں میں عورت کے لئے قیمت واجب ہوگی۔ چونکہ امام ابو یوسفؒ اور امام محمدؒ خمر اور عین خنزیر کو واجب نہ کرنے میں دونوں شریک ہیں۔ جبکہ وہ دونوں معین ہوں۔ اس لئے صاحب ہدایہؒ نے دونوں کی مشترکہ دلیل بیان کی ہے۔ چنانچہ فرمایا کہ صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ قبضہ مقبوض معین میں ملک کو مؤکد کرنے والا ہے۔ یہی وجہ ہے کہ اگر مہر مسمیٰ

عورت کے قبضہ کرنے سے پہلے ہلاک ہو گیا تو وہ شوہر کے مال سے ہلاک ہوگا۔ اور شوہر پر اس کا مثل واجب ہوگا اگر وہ ذوات الامثال میں سے تھا اور قیمت واجب ہوگی اگر منسی ذوات القیم میں سے تھا اور اگر قبضہ کے بعد ہلاک ہوا تو عورت کے مال سے ہلاک ہوگا اور اسی طرح امام صاحب کے نزدیک قبضہ سے پہلے مہر میں عورت پر زکوٰۃ واجب نہیں ہوگی البتہ قبضہ کے بعد عورت پر زکوٰۃ واجب ہوگی۔ پس جب قبضہ مذکور ملک ہے تو قبضہ مشابہ ہو گیا عقد کے ساتھ۔ کیونکہ قبضہ اور عقد ان دونوں میں سے ہر ایک ملک میں مؤثر ہے۔ پس جس طرح اسلام کے بعد ابتداء عقد کی وجہ سے تسلیم خمر اور تسلیم خنزیر ممنوع ہے اسی طرح اسلام کے بعد خمر اور خنزیر پر قبضہ بھی ممنوع ہے اور یہ ایسا ہے جیسا کہ غیر معین خمر اور غیر معین خنزیر یعنی جس طرح غیر معین میں عین خمر اور عین خنزیر واجب نہیں ہوتا۔ اسی طرح معین میں بھی عین خمر اور عین خنزیر واجب نہیں ہوگا۔ پس جب قبضہ کی حالت عقد کی حالت کے ساتھ مشابہ ہوگی اور عین خمر اور عین خنزیر کا سپرد کرنا ممنوع ہو گیا تو امام ابو یوسف فرماتے ہیں کہ اگر خمر اور خنزیر پر عقد نکاح کرتے وقت یہ دونوں مسلمان ہوتے تو مہر مثل واجب ہوتا۔ لہذا جب قبضہ کے وقت مسلمان ہیں تو اب بھی مہر مثل ہی واجب ہوگا۔ اور امام محمد فرماتے ہیں کہ خمر اور خنزیر کا تسیم درست ہے۔ کیونکہ اہل ذمہ کے نزدیک منسی مال ہے۔ لیکن چونکہ اسلام کی وجہ سے تسلیم خمر اور تسلیم خنزیر ممنوع ہے۔ اس لئے ان کی قیمت واجب ہوگی۔ جس طرح قبضہ سے پہلے اگر عبد منسی ہلاک ہو جائے تو اس کی قیمت واجب ہوتی ہے۔ اسی طرح یہاں بھی خمر اور خنزیر کی قیمت واجب ہوگی۔

امام ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ ملک مہر معین میں نفس عقد سے مکمل ہو جاتی ہے کیونکہ ملک کی دو قسمیں ہیں۔ ملک رقبہ اور دوم ملک تصرف۔ اور عورت کے لئے قبضہ سے پہلے دونوں ثابت ہیں یہی وجہ ہے کہ عورت مہر معین پر قبضہ کرنے سے پہلے اس میں ہر طرح کے تصرف کی مالک ہے اور اگر قبضہ کرنے سے پہلے وہ مہر ہلاک ہو گیا تو وہ عورت کی ملک پر ہلاک ہوگا شوہر کی ملک پر نہیں۔ خلاصہ یہ کہ مہر معین میں قبضہ موجب ملک نہیں ہے۔ رہا یہ سوال کہ پھر قبضہ سے کیا فائدہ ہے۔ صاحب ہدایہؒ نے جواب دیا کہ قبضہ کی وجہ سے ملک زوج کے ضمان سے بیوی کے ضمان کی طرف منتقل ہو جاتی ہے اور یہ انتقال ملک اسلام کی وجہ سے ممنوع نہیں ہے۔ مثلاً ایک ذمی بے کسی نے اس کی شراب کو غصب کر لیا اس کے بعد ذمی مسلمان ہو گیا تو اب اس ذمی مسلمان کے لئے غاصب سے اس شراب مغضوبہ کو لینا جائز ہے۔ اور مہر غیر معین میں قبضہ موجب ملک ہے اور اسلام کی وجہ سے تملک خمر اور تملک خمر دونوں منقض ہیں۔ لہذا قبضہ بھی ممنوع ہوگا۔

ببخلاف المشتري كالعق ان الملك في الصداق المعين الخ سے ہے مشتری فتح الراء اور بکسر الراء دونوں ہو سکتا ہے۔ پہلی صورت میں بیع مراد ہوگی۔ اور مطلب یہ ہوگا کہ مہر معین میں ملک نفس عقد سے کامل ہو جاتی ہے۔ بخلاف بیع کے، کیونکہ بیع میں قبضہ کی وجہ سے ملک تصرف حاصل ہوتی ہے نفس بیع کی وجہ سے نہیں۔ مثلاً ایک شخص نے شراب یا خنزیر فروخت کیا یا خریدا پھر قبضہ کرنے سے پہلے مشتری (خریدار) اسلام لے آیا تو اس کے لئے قبضہ کرنا جائز نہیں ہے۔ اور اگر بکسر الراء ہے تو مطلب یہ ہوگا کہ مہر معین میں عورت کے لئے نفس عقد کی وجہ سے ملک مکمل ہو جاتی ہے۔ بخلاف مشتری کے کیونکہ مشتری کے لئے نفس بیع کی وجہ سے ملک مکمل نہیں ہوتی ہے کیونکہ قبضہ سے اس کے لئے ملک تصرف مستفاد ہوگی۔

امام ابو حنیفہؒ فرماتے ہیں کہ جب مہر غیر معین میں اسلام کی وجہ سے قبضہ معتذر ہو گیا تو خنزیر کی صورت میں شوہر پر اس کی قیمت واجب نہیں ہوگی بلکہ مہر مثل واجب ہوگا۔ کیونکہ خنزیر ذوات القیم میں سے ہے۔ لہذا اس کی قیمت کا لینا عین خنزیر کا لینا ہوگا۔ اور یہ درست نہیں ہے۔ اس لئے اس صورت میں مہر مثل واجب ہوگا۔ اور شراب چونکہ ذوات الامثال میں سے ہے اس لئے اس کی قیمت کو لینا عین شراب کو لینا نہیں ہوگا۔ اس وجہ سے شراب کی صورت میں عورت کے لئے شراب کی قیمت واجب کی گئی ہے اور چونکہ خنزیر ذوات القیم میں سے ہے اسی وجہ سے اگر اسلام سے پہلے شوہر خنزیر کی قیمت دینا چاہے تو عورت کو اس کے لینے پر مجبور کیا جائے گا۔ البتہ شراب کی صورت میں مجبور نہیں کیا جائے گا۔ کیونکہ شراب ذوات القیم میں

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۱۳۵ کتاب النکاح
سے نہیں ہے۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ مذکورہ بالا صورت میں اگر شوہر نے طلاق قبل الدخول دیدی تو جس نے مہر مثل واجب کیا تھا اس کے
نزدیک متعدد واجب ہوگا۔ اور جس نے قیمت واجب کی تھی اس کے نزدیک نصف قیمت واجب ہوگی۔ واللہ اعلم بالصواب۔

بَابُ نِكَاحِ الرَّقِيقِ

ترجمہ..... یہ باب رقیق کے نکاح کے بیان میں ہے

تشریح..... نکاح رقیق کو نصرانی اور نصرانیہ کی فصل سے مؤخر کیا ہے اس لئے کہ رقیق آزاد کفر سے ہے۔ کیونکہ ابتداءً کافر کو رقیق بنایا جاتا ہے مسلمان
کو نہیں اور چونکہ اثر مؤثر کے بعد آتا ہے اس لئے نکاح رقیق کو بعد میں بیان کیا۔ رقیق ملوک کو کہتے ہیں۔ رقیق واحد جمع سب پر لولا جاتا ہے۔

غلام اور باندی کا نکاح آقا کی اجازت سے جائز ہے

لَا يَجُوزُ نِكَاحُ الْعَبْدِ وَالْأَمَةِ إِلَّا بِإِذْنِ مَوْلَاهُمَا وَقَالَ مَالِكٌ يَجُوزُ لِلْعَبْدِ لِأَنَّهُ يَمْلِكُ الطَّلَاقَ فَيَمْلِكُ النِّكَاحَ
وَلَسْنَا قَوْلَهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ أَيُّمَا عَبْدٍ تَزَوَّجَ بِغَيْرِ إِذْنِ مَوْلَاهُ فَهُوَ عَاهِرٌ وَلَئِنْ فِي تَنْفِيزِ نِكَاحِهِمَا تَغْيِيْبُهُمَا إِذَا
النِّكَاحُ عَيْتَ فِيهِمَا فَلَا يَمْلِكُ الْإِذْنَ مَوْلَاهُمَا.

ترجمہ..... غلام اور باندی کا نکاح جائز نہیں مگر ان دونوں کے مولیٰ کی اجازت کے ساتھ اور امام مالکؒ نے فرمایا کہ غلام کے لئے جائز ہے اس
لئے کہ غلام طلاق کا مالک ہے لہذا نکاح کا بھی مالک ہوگا۔ اور ہماری دلیل حضور ﷺ کا قول ہے جس غلام نے بغیر اپنے مولیٰ کی اجازت کے نکاح کیا
وہ زانی ہے۔ اور اس لئے کہ ان دونوں کے نکاح کو نافذ کرنے میں دونوں کو عیب دار بنانا ہے۔ کیونکہ نکاح دونوں میں عیب ہے۔ پس وہ دونوں اس
کے مالک نہیں ہونگے بغیر اپنے مولیٰ کی اجازت کے۔

تشریح..... لا یجوز کا ایک مطلب تو یہ ہے کہ بغیر اذن مولیٰ کے غلام اور باندی کا نکاح منعقد ہی نہیں ہوگا۔ حافظ الدینؒ اسی کے قائل ہیں۔ لیکن
صحیح مطلب یہ ہے کہ بغیر اذن مولیٰ کے غلام اور باندی کا نکاح جائز ہے اور صحیح ہے۔ لیکن غیر نافذ ہے۔ اس کا نفاذ مولیٰ کی اجازت پر موقوف رہے
گا۔ اگر مولیٰ نے اجازت دیدی تو نافذ ہوگا اور اگر اجازت نہ دی تو نافذ نہیں ہوگا۔ سعید ابن المسیبؒ، حسنؒ اور ابراہیم خبیؒ کا یہی قول ہے۔

حاصل یہ کہ باندی کا نکاح بغیر اذن مولیٰ کے بالاتفاق نافذ نہیں ہوگا۔ کیونکہ باندی کے منافع بضع مولیٰ کی ملک ہیں اور مولیٰ کی ملک میں بغیر
اس کی اجازت کے کسی کو تصرف کا حق نہیں ہے لہذا بغیر مولیٰ کی اجازت کے باندی کا نکاح درست (نافذ) نہیں ہوگا۔ اور ہا غلام سوا اس میں امام
مالکؒ کا اختلاف ہے۔ وہ فرماتے ہیں کہ بغیر اذن مولیٰ کے غلام کا نکاح جائز (نافذ) ہے اور احنافؒ کے نزدیک غلام کا نکاح بغیر اذن مولیٰ کے
جائز (نافذ) نہیں ہے۔ امام مالکؒ کی دلیل یہ ہے کہ غلام طلاق کا مالک ہے اور جو شخص طلاق کا مالک ہے وہ نکاح کا بھی مالک ہوگا اس لئے کہ
طلاق سبب نکاح کی وجہ سے ہے اور جو شخص کسی چیز کا مالک ہوگا وہ اس کے سبب موصول الیہ کا بھی مالک ہوگا۔ لہذا غلام جب طلاق کا مالک ہے تو اس
کے سبب (نکاح) کا بھی مالک ہوگا۔ اس دلیل کو اس طرح بھی کہا جاسکتا ہے کہ غلام طلاق کا مالک ہے اور طلاق کہتے ہیں رفع نکاح کو اور جو شخص
رفع شیء کا مالک ہے وہی وضع شیء کا بھی مالک ہوگا۔ لہذا غلام نکاح کا بھی مالک ہوگا۔

احتلاف کی دلیل..... حدیث جابرؓ ہے۔ جس غلام نے بغیر اذن مولیٰ کے نکاح کیا وہ زانی ہے۔ اس حدیث سے معلوم ہوتا ہے کہ بغیر اجازت
مولیٰ کے نکاح درست (نافذ) نہیں ہے۔ دلیل عقل کا حاصل یہ ہے کہ غلام اور باندی کے نکاح کو نافذ کرنے میں ان کو عیب دار بنانا ہے۔ کیونکہ غلام

کتاب النکاح ۱۳۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
اور باندی میں نکاح عیب ہے۔ (یہی وجہ ہے کہ اگر کسی شخص نے غلام یا باندی کو خرید یا پھر معلوم ہوا کہ وہ شادی شدہ ہے تو مشتری کے لئے خیار عیب کی وجہ سے ان کو واپس کرنے کا حق ہے) اور غلام اور باندی کے لئے یہ اختیار نہیں ہے کہ وہ اپنے اندر عیب پیدا کریں۔ حق مولیٰ کی رعایت کرتے ہوئے۔ پس وہ دونوں بغیر اذن مولیٰ کے نکاح کے مالک نہیں ہوں گے۔

امام مالکؒ کی دلیل کا جواب یہ ہے کہ طلاق از الہ عیب ہے اور نکاح عیب دار بنانا ہے۔ اور از الہ عیب کے مالک ہونے سے یہ لازم نہیں آتا کہ وہ شخص تعییب (عیب دار بنانا) کا بھی مالک ہو۔

مکاتب کا نکاح بھی آقا کی اجازت سے درست ہے

وَكَذَلِكَ الْمَكَاتِبُ لِأَنَّ الْكِتَابَةَ أَوْجَبَتْ فَكَ الْحَجَرِ فِي حَقِّ الْكَسْبِ فَبَقِيَ فِي حَقِّ النِّكَاحِ عَلَى حُكْمِ الرِّقِّ وَلِهَذَا لَا يَمْلِكُ الْمَكَاتِبُ تَزْوِيجَ عِبْدِهِ وَ يَمْلِكُ تَزْوِيجَ امْتِهِ لِأَنَّهُ مِنْ بَابِ الْاِخْتِسَابِ وَ كَذَا الْمَكَاتِبَةُ لَا تَمْلِكُ تَزْوِيجَ نَفْسِهَا بِدُونِ اِذْنِ الْمَوْلَى وَ تَمْلِكُ تَزْوِيجَ امْتِهَا لِمَا بَيَّنَّا وَ كَذَا الْمُدَبَّرُ وَأُمُّ الْوَلَدِ لِأَنَّ الْمَلِكَ فِيهِمَا قَائِمٌ.

ترجمہ اور یہی حکم مکاتب کا ہے، کیونکہ عقد کتابت نے کمائی کے حق میں ممانعت کو کھول دیا واجب کیا ہے۔ پس نکاح کے حق میں رقیہ کے حکم پر باقی رہے گا۔ اور اسی وجہ سے مکاتب اپنے غلام کے نکاح کا مالک نہیں ہے اور اپنی باندی کے نکاح کا مالک ہے کیونکہ یہ کمائی کے باب سے ہے اور اسی طرح مکاتبہ باندی بغیر مولیٰ کی اجازت کے اپنا نکاح کرنے کی مالک نہیں ہے اور اپنی باندی کا نکاح کرنے کی مالک ہے اسی دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی ہے اور یہی حکم ہے مدبر اور ام ولد کا۔ اس لئے کہ ملک ان دونوں میں موجود ہے۔

تشریح مسئلہ یہ ہے کہ مکاتب کا نکاح بھی بغیر مولیٰ کی اجازت کے صحیح (نافذ) نہیں ہے۔ حاصل دلیل یہ ہے کہ غلام ہر قسم کے تصرف سے مجبور ہوتا ہے عقد کتابت نے اس کے حجر (ممانعت) کو کسب یعنی منافع حاصل کرنے کے حق میں باطل کر دیا تاکہ کسب کے ذریعہ شرافت حریت کو حاصل کر سکے۔ اور نکاح ایسا تصرف نہیں ہے جس میں تحصیل منافع ہو بلکہ اس سے ایک گونہ ضرر ثابت ہوگا۔ مثلاً مہر لازم ہوگا۔ اور نفقہ واجب ہوگا۔ لہذا مکاتب نکاح کے حق میں جس طرح پہلے رقیہ تھا۔ اسی طرح مکاتب ہونے کے بعد بھی رقیہ رہے گا۔ اور چونکہ مکاتب نکاح کے حق میں رقیہ ہے اسی وجہ سے وہ اپنے غلام کے نکاح کرنے کا مجاز نہیں ہے۔ کیونکہ غلام کا نکاح کمائی کے باب سے نہیں ہے۔ البتہ مکاتب اپنی باندی کا نکاح کر سکتا ہے۔ البتہ مکاتب اپنی باندی کا نکاح کر سکتا ہے۔ کیونکہ باندی کا نکاح کمائی کا ذریعہ ہے بایں طور کہ اس کی وجہ سے مہر اور نفقہ حاصل ہوگا۔ اس لئے کہ جو مہر عقد یا دخول کی وجہ سے باندی کے لئے واجب ہوا ہے وہ مولیٰ کے لئے ہوگا۔ یہی حکم مکاتبہ باندی کا ہے کہ اپنی باندی کا نکاح کر سکتی ہے۔ لیکن اپنا نکاح بغیر مولیٰ کی اجازت کے نہیں کر سکتی ہے۔ سابقہ دلیل کی وجہ سے اسی طرح مدبر اور ام ولد بغیر مولیٰ کی اجازت کے نکاح کے مجاز نہیں ہیں۔ اس لئے کہ ملک دونوں میں موجود ہے۔ یہی وجہ ہے کہ اگر مولیٰ نے کمل مملوک لسی حو کہا تو مدبر اور ام ولد دونوں آزاد ہو جائیں گے۔

غلام نے آقا کی اجازت سے نکاح کیا تو مہر کے بدلے غلام کو بیچا جائے گا

وَإِذَا تَزَوَّجَ الْعَبْدُ بِأَذْنِ مَوْلَاهُ فَالْمَهْرُ دَيْنٌ فِي رَقَبَتِهِ يُبَاعُ فِيهِ لِأَنَّ هَذَا دَيْنٌ وَجَبَ فِي رَقَبَةِ الْعَبْدِ لَوْ جُودَ سَبِيهِ مِنْ أَهْلِهِ وَ قَدْ ظَهَرَ فِي حَقِّ الْمَوْلَى لَصُدُورِ الْإِذْنِ مِنْ جِهَتِهِ فَيَتَعَلَّقُ بِرَقَبَتِهِ دَفْعًا لِلْمَضَرَّةِ عَنْ أَصْحَابِ الدُّيُونِ

كَمَا فِي دَيْنِ الْبَجَارَةِ وَالْمُدْبَرِ وَالْمُكَاتَبِ يَسْعِيَانِ فِي الْمَهْرِ وَلَا يُبَاعَانِ فِيهِ لِأَنَّهُمَا لَا يَحْتَمِلَانِ النُّقْلَ مِنَ مَلِكٍ إِلَى مَلِكٍ مَعَ بَقَاءِ لِلْكِتَابَةِ وَالْتَدْبِيرِ فَيُؤْذَى مِنْ كَسْبِهِمَا لِأَمِنْ نَفْسِهِمَا.

ترجمہ..... اور جب نکاح کیا غلام نے اپنے مولیٰ کی اجازت سے تو مہر غلام کے رقبہ میں دین ہوگا۔ اس دین میں غلام کو فروخت کیا جائے گا۔ اس لئے کہ یہ دین غلام کے رقبہ میں واجب ہوا سبب دین کے پائے جانے کی وجہ سے اس کے اہل سے اور دین ظاہر ہوگا مولیٰ کے حق میں مولیٰ کی جانب سے اجازت کے صادر ہونے کی وجہ سے۔ پس دین متعلق ہوگا رقبہ عہد کے ساتھ اصحاب دیون سے حضرت کو بیع کرنے کے لئے جیسا کہ دین تجارت میں اور مدبر اور مکاتب مہر (کی ادائیگی) میں سہی کریں گے ان دونوں کو مہر میں فروخت نہیں کیا جائے گا۔ کیونکہ وہ دونوں ایک ملک سے دوسری ملک کی طرف منتقل ہونے کا احتمال نہیں رکھتے ہیں تدبیر اور کتابت کے باقی رہتے ہوئے۔ پس مہر ان دونوں کی کمائی سے ادا کیا جائے گا نہ کہ ان دونوں کی ذات سے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر غلام نے مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا تو مہر غلام پر واجب ہوگا اور اس مہر کو ادا کرنے کے لئے غلام فروخت کر دیا جائے گا البتہ اگر اس غلام کے شمن سے پورا مہر ادا نہ ہو سکا تو دوبارہ فروخت نہیں کیا جائے گا بلکہ باقی مہر کا مطالبہ آزاد ہونے کے بعد کیا جائے گا۔ دلیل کا حاصل یہ ہے کہ دین مہر واجب ہوا ہے غلام کے رقبہ میں اور ہر وہ دین جو غلام کے رقبہ میں واجب ہوتا ہے غلام کو اس دین میں فروخت کر دیا جائے گا۔ لہذا اس غلام کو بھی دین مہر ادا کرنے کے لئے فروخت کر دیا جائے گا۔ اور نفس وجوب کی دلیل یہ ہے کہ سبب وجوب یعنی نکاح اس کے اہل (عاقل بالغ) سے صادر ہوا ہے۔ اور مانع نکاح یعنی حق مولیٰ منقہ ہو گیا اس کے اجازت دینے سے اور غلام کے رقبہ میں واجب ہونے کی وجہ مولیٰ کا اجازت دینا اور اصحاب دیون یعنی غورتوں سے ضرر کو دور کرنا ہے۔ جس طرح دیون تجارتیہ میں عہد ماؤن کو فروخت کر دیا جاتا ہے۔ اسی طرح بیوی کے مہر کو ادا کرنے کے لئے بھی غلام کو فروخت کر دیا جائے گا۔

البتہ مدبر اور مکاتب نے اگر مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا تو وہ دونوں کم کر مہر ادا کر چکے ان کو فروخت نہیں کیا جائے گا۔ دلیل یہ ہے کہ مدبر اور مکاتب کو بقاء تدبیر اور بقاء کتابت کے باوجود ایک ملک سے دوسری ملک کی طرف منتقل کرنا صحیح نہیں ہے۔ پس جب یہ دونوں انتقال ملک کا احتمال نہیں رکھتے ہیں تو ان کو فروخت بھی نہیں کیا جاسکتا ہے۔ حاصل یہ کہ مدبر اور مکاتب کے رقبہ سے مہر وصول کرنا مستحضر ہے۔ لہذا یہ دونوں کم کر مہر ادا کریں گے۔

غلام نے آقا کی اجازت کے بغیر نکاح کیا آقا نے کہا طلاق دے دے یا جدا کر دے تو یہ اجازت نہیں

وَإِذَا تَزَوَّجَ الْعَبْدُ بِغَيْرِ إِذْنِ مَوْلَاهُ فَقَالَ الْمَوْلَى طَلَقَهَا أَوْ فَارَقَهَا فَلَيْسَ هَذَا بِإِجَارَةٍ لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُ الرَّدَّ لِأَنَّ رَدَّ هَذَا الْعَقْدِ وَمُتَارَكُهُ يُسَمَّى طَلَاقًا وَمُفَارَقَةُ هُوَ الْبَيْعُ بِحَالِ الْعَبْدِ الْمُتَمَرِّدِ أَوْ هُوَ أَذْنَى فَكَانَ الْحَمْلُ عَلَيْهِ أَوْلَى وَإِنْ قَالَ طَلَقَهَا تَطِيقَةُ تَمْلِكُ الرَّجْعَةَ فَهَذَا إِجَارَةٌ لِأَنَّ الطَّلَاقَ الرَّجْعِيَّ لَا يَكُونُ إِلَّا فِي نِكَاحٍ صَحِيحٍ فَتَعِينُ الْإِجَارَةُ.

ترجمہ..... اور جب نکاح کیا غلام نے اپنے مولیٰ کی بغیر اجازت کے۔ پھر مولیٰ نے کہا اس کو تو طلاق دیدے یا اس کو جدا کر دے تو یہ اجازت نہیں ہے اس لئے کہ یہ قول احتمال رکھتا ہے رد کا۔ کیونکہ اس عقد کے رد اور متارکت کا نام طلاق اور مفارقت ہے۔ اور وہ سرکش غلام کے حال کے زیادہ مناسب ہے۔ یا وہ اذنی ہے پس اس پر حمل کرنا اولیٰ ہوگا اور اگر مولیٰ نے کہا طلقها تطليقة تملك الرجعة (تو طلاق دیدے ایسی طلاق کہ تجھے

کتاب النکاح ۱۳۸ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
رجوع کرنے کا اختیار ہو) تو یہ (قول) اجازت ہے۔ کیونکہ طلاق رجعی نہیں ہوتی مگر نکاح صحیح میں۔ پس اجازت متعین ہوگئی۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ غلام نے بغیر مولیٰ کی اجازت کے نکاح کیا۔ معلوم ہونے کے بعد مولیٰ نے غلام سے کہا طلقھا یا فارقھا۔ تو یہ مولیٰ کی طرف سے نکاح کی اجازت نہیں ہوگی۔ دلیل یہ کہ مولیٰ کے اس کلام میں جہاں اجازت نکاح کا احتمال ہے اسی کے ساتھ نکاح کو رد کرنے کا بھی احتمال ہے۔ کیونکہ نکاح فاسد کو رد کرنے اور ترک کرنے کا نام طلاق اور مفارقت ہے۔ پس جب دونوں چیزوں کا احتمال ہے تو ہم نے جہت رد کو ترجیح دی۔ جہت اجازت پر دو وجہوں سے۔ اول یہ کہ غلام سرکش اور نافرمان ہے۔ اور متہر اور سرکش کے مناسب یہی ہے کہ اس کے کئے ہوئے عمل کو رد اور باطل کر دیا جائے نہ یہ کہ اس کو نافذ کیا جائے۔ دوم یہ کہ رد ادنیٰ ہے کیونکہ رد دفع ہے اور طلاق ثبوت نکاح کے بعد دفع ہے اور دفع آسان ہے دفع سے لہذا دفع (رد) پر محمول کرنا اولیٰ اور انبہ ہوگا۔ اور اگر کوئی اشکال کرے کہ لفظ طلقھا ایقاع طلاق میں حقیقت ہے۔ اور متارکت اور رد کے معنی میں مجاز ہے۔ اور حقیقت پر عمل کرنا بھی ممکن ہے تو پھر مجاز کی طرف کیوں رجوع کیا گیا ہے۔ جواب یہ ہوگا کہ حقیقت کو دلالت حال کی وجہ سے چھوڑ دیا جاتا ہے۔ اور یہاں یہی بات ہے اور اگر مولیٰ نے کہا طلقھا تطلیقہ تملک الرجعة تو یہ قول مولیٰ کی طرف سے اجازت ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ مولیٰ نے غلام کو حکم دیا ہے کہ وہ طلاق رجعی دیدے اور طلاق رجعی نکاح صحیح کے بعد ہوتی ہے۔ پس مولیٰ کا طلاق رجعی حکم دینا گویا نکاح صحیح کی اجازت دینا ہے۔

آقا نے غلام سے کہا کہ اس باندی سے نکاح کر اس نے نکاح فاسد کیا یا دخول کیا تو مہر میں

اس غلام کو بیچا جائے گا

وَمَنْ قَالَ لِعَبْدِهِ تَزَوَّجْ هَذِهِ الْأَمَةَ فَتَزَوَّجَهَا بِنِكَاحٍ فَاسِدًا وَدَخَلَ بِهَا فَإِنَّهُ يَبَاعُ فِي الْمَهْرِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَقَالَ يُؤْخَذُ مِنْهُ إِذَا عَتَقَ وَأَصْلُهُ أَنَّ الْإِذْنَ فِي النِّكَاحِ يَنْتَظِمُ الْفَاسِدَ وَالْجَائِزَ عِنْدَهُ فَيَكُونُ هَذَا الْمَهْرُ ظَاهِرًا فِي حَقِّ الْمَوْلَى وَعِنْدَهُمَا يَنْصَرِفُ إِلَى الْجَائِزِ لَا غَيْرَ فَلَا يَكُونُ ظَاهِرًا فِي حَقِّ الْمَوْلَى فَيُؤْخَذُ بِهِ بَعْدَ الْعِتَاقِ لَهُمَا أَنَّ الْمَقْصُودَ مِنَ النِّكَاحِ فِي الْمُسْتَقْبَلِ الْإِعْقَابُ وَالتَّحْصِينُ وَذَلِكَ بِالْجَائِزِ وَلِهَذَا لَوْ حَلَفَ لَا يَتَزَوَّجُ يَنْصَرِفُ إِلَى الْجَائِزِ بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّ بَعْضَ الْمَقَاصِدِ حَاصِلٌ وَهُوَ مِلْكُ التَّصَرُّفَاتِ وَلَهُ أَنَّ اللَّفْظَ مُطْلَقٌ فَيَجْرِي عَلَى إِطْلَاقِهِ كَمَا فِي الْبَيْعِ وَبَعْضُ الْمَقَاصِدِ فِي النِّكَاحِ الْفَاسِدِ حَاصِلٌ كَالنَّسَبِ وَوُجُوبِ الْمَهْرِ وَالْعِدَّةِ عَلَى إغْتِبَارِ وُجُودِ الْوَطْئِ وَمَسْأَلَةُ الْبَيْعِ مَمْنُوعَةٌ عَلَى هَذِهِ الطَّرِيقَةِ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے اپنے غلام سے کہا اس باندی سے نکاح کر لے۔ اس غلام نے اس باندی سے نکاح فاسد کیا اور اس کے ساتھ دخول کیا تو اس غلام کو مہر میں فروخت کر دیا جائے گا ابوحنیفہؒ کے نزدیک اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ غلام سے مہر لیا جائے گا جب وہ آزاد کیا جائے اور ابوحنیفہؒ کی اصل یہ ہے کہ نکاح میں اجازت نکاح فاسد اور جائز ہر دو کو شامل ہے امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک پس یہ مہر مولیٰ کے حق میں ظاہر ہوگا۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک اجازت نکاح جائز کی طرف لوٹے گی فقط پس مولیٰ کے حق میں ظاہر نہیں ہوگا۔ لہذا مہر آزادی کے بعد لیا جائے گا۔ صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ آئندہ زمانہ میں نکاح سے مقصود عفت حاصل کرنا اور نفس کو حرام سے بچانا ہے اور یہ (مقصود) نکاح جائز سے (حاصل ہوگا) اور اسی وجہ سے اگر قسم کھائی کہ نکاح نہیں کرے گا تو یہ قسم نکاح جائز کی طرف لوٹے گی۔ بخلاف بیع کے کیونکہ بعض مقاصد (بیع فاسد سے) حاصل ہیں اور وہ

تصرفات کا مالک ہونا ہے۔ اور امام صاحبؒ کی دلیل یہ ہے کہ لفظ مطلق ہے اپنے اطلاق پر جاری کیا جائے گا۔ جیسا کہ بیع میں اور بعض مقاصد نکاح فاسد میں بھی حاصل ہیں۔ جیسے نسب، وجوب مہر اور عدت وجود و طہی کا اعتبار کرتے ہوئے اور مسئلہ یمن اس طریقہ پر ممنوع ہے۔

تشریح..... متن میں اشارہ اور لستہ کی قید اتفاقی ہے۔ اس لئے کہ جو حکم باندی کا ہے وہی آزاد عورت کا ہے۔ اسی طرح جو حکم معینہ کا ہے وہی غیر معینہ کا ہے۔

صورت مسئلہ یہ ہے کہ مولیٰ نے اپنے غلام کو تزویجِ ہذہ الامۃ الفاظ کے ساتھ نکاح کی اجازت دی۔ غلام نے اس باندی سے نکاح فاسد کیا اور دخول بھی کر لیا تو امام صاحبؒ کے نزدیک مہر ادا کرنے کے لئے اس غلام کو فروخت کر دیا جائے گا۔ اور صاحبینؒ فرماتے ہیں کہ غلام کو مہر کے سلسلہ میں فروخت نہیں کیا جائے گا بلکہ آزاد ہونے کے بعد غلام سے مہر وصول کیا جائے۔ اختلاف کی بنیاد یہ ہے کہ اجازت نکاح امام صاحبؒ کے نزدیک صحیح اور نکاح فاسد دونوں کو شامل ہوتی ہے۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک صرف نکاح صحیح کو شامل ہوگی نکاح فاسد کو نہیں۔ تو چونکہ نکاح فاسد امام صاحبؒ کے نزدیک مولیٰ کی اجازت سے ہے۔ لہذا مہر مولیٰ کے حق میں ظاہر ہوگا اور غلام کو فروخت کر دیا جائے گا اور چونکہ صاحبینؒ کے نزدیک نکاح فاسد مولیٰ کی اجازت سے نہیں ہے۔ لہذا مہر بھی مولیٰ کے حق میں ظاہر نہیں ہوگا۔ بلکہ غلام کے آزاد ہونے کے بعد اس سے مہر وصول کیا جائے گا۔

صاحبینؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ نکاح کا مقصود عفت اور پاکدامنی کو حاصل کرنا اور نفس کو فعل حرام سے بچانا ہے اور یہ مقصود نکاح صحیح سے حاصل ہوتا ہے کیونکہ نکاح فاسد کی صورت میں وطی کرنا حرام ہے لہذا مولیٰ کی جانب سے اجازت نکاح، نکاح صحیح کو شامل ہوگی نہ کہ نکاح فاسد کو۔ یہی وجہ ہے کہ اگر کسی نے قسم کھائی کہ نکاح نہیں کروں گا تو یہ قسم نکاح صحیح کو شامل ہوگی۔ نکاح فاسد کی وجہ سے حائل نہیں ہوگا۔ ہاں البتہ اگر مولیٰ نے اپنے غلام کو بیع کی اجازت دی تو یہ اجازت بیع صحیح اور بیع فاسد دونوں کو شامل ہوگی۔ کیونکہ بعض مقاصد بیع فاسد سے بھی حاصل ہو جاتے ہیں۔ مثلاً تصرفات کا مالک ہونا جیسے اعتناق اور ہبہ۔

امام صاحبؒ کی دلیل..... کا حاصل یہ ہے کہ لفظ تزویج مطلق ہے۔ اور قاعدہ ہے کہ مطلق جب بولا جائے تو اس کو اطلاق پر جاری کیا جاتا ہے۔ لہذا اس لفظ مطلق کو بھی اس کے اطلاق پر جاری کیا جائے گا۔ اور اس کا حکم نکاح صحیح اور نکاح فاسد دونوں کو عام ہوگا جس طرح امر بالمعروف، بیع صحیح اور بیع فاسد دونوں کو شامل ہوتا ہے۔ اور صاحبینؒ کا یہ کہنا کہ بیع فاسد سے بعض مقاصد حاصل ہو جاتے ہیں۔ ہم جواب دیں گے کہ نکاح فاسد سے بھی بعض مقاصد حاصل ہوتے ہیں۔ مثلاً بچہ پیدا ہو جائے تو باپ سے ثبوت نسب ہوگا۔ واطی پر مہر واجب ہوگا اور اگر وطی کی گئی تو عدت واجب ہوگی۔

و مسئلۃ الیمن ممنوعۃ سے صاحبینؒ کے قیاس کا جواب ہے۔ حاصل جواب یہ ہے کہ ہمیں یہ تسلیم نہیں کہ اگر کوئی نکاح نہ کرنے کی قسم کھائے تو یہ قسم نکاح صحیح کو شامل ہوگی نکاح فاسد کو نہیں۔ بلکہ صحیح یہ ہے کہ یہ قسم دونوں کو شامل ہے جس طرح نکاح صحیح سے حائل ہوگا اسی طرح نکاح فاسد سے بھی حائل ہوگا۔ اور اگر تھوڑی دیر کے لئے تسلیم کر لیا جائے کہ یہ قسم نکاح صحیح کو شامل ہے نکاح فاسد کو نہیں تو امام صاحبؒ کی طرف سے جواب یہ ہوگا کہ نکاح کو قسم پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے۔ کیونکہ قسم کا مدار عرف اور رواج پر ہے۔ اس کے برخلاف نکاح کہ اس کا مدار عرف پر نہیں ہے۔ لہذا یہ قیاس بھی درست نہیں ہے۔

فریقین کے دلائل اختصار کے ساتھ یوں بھی بیان کئے جاسکتے ہیں کہ اذن بالمعروف بالاتفاق بیع صحیح اور بیع فاسد دونوں کو شامل ہوتا ہے اور توکیل بالنکاح بالاتفاق نکاح صحیح کو شامل ہوتا ہے نکاح فاسد کو نہیں۔ پس صاحبینؒ نے اذن بالنکاح کو قیاس کیا تو کیل بالنکاح پر اور امام صاحبؒ اذن بالنکاح کو قیاس کرتے ہیں اذن بالمعروف پر۔

جس شخص نے مقروض عبد ماذون کا نکاح ایک عورت سے کیا تو مہر کے بارے میں عورت

قرض خواہوں کے ساتھ یکساں کی شریک ہے

وَمَنْ زَوَّجَ عَبْدًا مَذْنُونًا مَازُونًا لَهُ امْرَأَةً جَازًا وَالْمَرْأَةُ اُسْوَةٌ لِلْغُرَمَاءِ فِي مَهْرِهَا وَمَعْنَاهُ اِذَا كَانَ النِّكَاحُ بِمَهْرٍ الْمِثْلُ وَوَجْهُهُ اَنَّ سَبَبَ وَلَايَةِ الْمَوْلَى مِلْكُهُ الرَّقَبَةُ عَلٰى مَا نَذَّكَرُوهُ وَالنِّكَاحُ لَا يُلَاقِي حَقَّ الْغُرَمَاءِ بِالْاِبْطَالِ مَقْصُودًا اِلَّا اَنَّهُ اِذَا صَحَّ النِّكَاحُ وَجَبَ الدِّينُ بِسَبَبٍ لَا مَرَدَّ لَهُ فَشَابَهَ دَيْنَ الْاِسْتِهْلَاكِ وَصَارَ كَالْمَرِيضِ الْمَذْنُونِ اِذَا تَزَوَّجَ امْرَأَةً فِيمَهْرٍ مِثْلِهَا اُسْوَةٌ لِلْغُرَمَاءِ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے قرضدار ماذون لہ التجارۃ غلام کا کسی عورت سے نکاح کر دیا تو (نکاح) جائز ہے۔ اور عورت اپنے مہر کے بارے میں قرضخواہوں کے ساتھ یکساں برابر شریک ہوگی۔ اور اس کی مراد یہ ہے کہ جب نکاح مہر مثل کے عوض ہوا ہو۔ اور یکساں مستحق ہونگی وجہ یہ ہے کہ مولیٰ کی ولایت کا سبب مولیٰ کے غلام کی گردن کا مالک ہونا ہے۔ چنانچہ ہم اس کو بیان کریں گے اور نکاح قرضخواہوں کے حق کے ساتھ (اس طرح) متصل نہیں ہوا کہ (ان کے حقوق) باطل کرنے کا قصد ہو مگر یہ کہ جب نکاح صحیح ہو گیا تو قرضہ ایسے سب سے واجب ہو گیا جس کو رد نہیں کیا جاسکتا ہے۔ پس دین مہر دین استہلاک کے مشابہ ہو گیا اور اس قرضدار مریض کے مانند ہو گیا جب اس نے کسی عورت سے نکاح کیا (تو یہ عورت) اپنے مہر مثل میں قرضخواہوں کے ساتھ برابر کی حق دار ہوگی۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ مولیٰ نے اپنے قرضدار ماذون لہ التجارۃ غلام کا کسی عورت کے ساتھ مہر مثل کے عوض نکاح کیا تو یہ نکاح جائز ہے اور عورت اپنے مہر کے بارے میں قرضخواہوں کے ساتھ برابر کی شریک ہوگی۔ مثلاً غلام دو ہزار روپیہ میں فروخت کیا گیا اور تین قرضخواہ ہیں۔ جن میں ہر ایک کا قرضہ ایک ایک ہزار روپیہ ہے اور چوتھی عورت جس کا مہر ایک ہزار روپیہ ہے۔ پس ان چاروں میں سے ہر ایک چوتھائی قیمت یعنی پانچ سو روپیہ کا مستحق ہوگا۔ اور باقی کا مطالبہ غلام کے آزاد ہونے کے بعد کر سکتا ہے۔

دلیل اس بات کی کہ عورت قرضخواہوں کے ساتھ برابر کی شریک ہوگی۔ یہ ہے کہ مقتضی مہر یعنی ولایت مولیٰ موجود ہے۔ اور ولایت مولیٰ اس لئے موجود ہے کہ اس کا سبب تحقق ہے یعنی غلام کی گردن کا مالک ہونا۔ پس جب مولیٰ نے اس کا نکاح کیا تو گویا اس غلام پر مہر لازم کر دیا۔ لہذا مہر مولیٰ کے حق میں ظاہر ہوگا۔

وَالنِّكَاحُ لَا يُلَاقِي سَبَبَ اِيكٍ اعتراض کا جواب ہے۔ حاصل اعتراض یہ ہے کہ مولیٰ نے غلام مدیون کا نکاح کر کے قرضخواہوں کے حقوق کو باطل کر دیا ہے۔ اور ابطال حق غیر درست نہیں ہے۔ لہذا عورت قرضخواہوں کے ساتھ برابر کی شریک نہ ہونی چاہئے۔ جواب نکاح قرضخواہوں کے حقوق کے ساتھ اس طرح متصل نہیں ہوا ہے کہ ان کے حقوق کو باطل کرنے کا قصد کیا گیا ہو۔ کیونکہ نکاح کا نکل آمدیت ہے۔ اور قرض خواہوں کا حق متصل ہے مالیت کے ساتھ زیادہ سے زیادہ یہ کہا جاسکتا ہے کہ قرض خواہوں کا حق بلا قصد ضمناً باطل ہو گیا ہے۔ لیکن یہ معتبر نہیں ہے۔ حاصل دلیل یہ کہ جب مقتضی تحقق ہو گیا اور مانع (ابطال حق غیر بالقصد) منقضى ہو گیا۔ تو حکم ثابت ہو جائے گا۔

بہر حال جب نکاح درست ہو گیا تو دین مہر ایسے سب سے واجب ہو گیا جس کو رفع نہیں کیا جاسکتا ہے۔ پس یہ دین مہر دین استہلاک کے مشابہ ہو گیا یعنی عبد مدیون ماذون لہ التجارۃ نے کسی انسان کا مال ہلاک کر دیا تو صاحب مال قرضخواہوں کے ساتھ برابر کا شریک ہوگا۔ اسی طرح یہ عورت بھی اپنے مہر مثل میں قرض خواہوں کے ساتھ برابر کی حقدار ہوگی۔ اور یہ عبد مدیون ماذون لہ اس مریض مدیون کے مانند ہو گیا جس نے

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ جلد چہارم ۱۴۱ کتاب النکاح
بحالت مرض کسی عورت سے شادی کی۔ پس جس طرح مریض کی بیوی اپنے مہر مثل میں قرض خواہوں کے ساتھ برابر کی شریک ہوگی۔ اسی طرح عبد
مدیون ماذون کی بیوی بھی قرض خواہوں کے ساتھ اپنے مہر مثل میں برابر کی شریک ہوگی۔

جس نے اپنی باندی کا نکاح کیا تو رات خاوند کے گھر گزرنا آقا پر لازم نہیں ہے

وَمَنْ زَوَّجَ أَمَتَهُ فَلَيْسَ عَلَيْهِ أَنْ يُسَوِّغَهَا بَيْتَ الزَّوْجِ وَلَكِنَّهَا تَخْدُمُ الْمَوْلَى وَيُقَالُ لِلزَّوْجِ مَتْنِي ظَهَرَتْ بِهَا
وَطَنَّتْهَا لِأَنَّ حَقَّ الْمَوْلَى فِي الْإِسْتِخْدَامِ بَاقٍ وَالتَّبْوِيَةُ إِبْطَالٌ لَهُ فَإِنْ بَوَّأَهَا مَعَهُ بَيْتًا فَلَهَا النِّفْقَةُ وَالسُّكْنَى وَالْأُ
فَلَا لِأَنَّ النِّفْقَةَ تَقَابِلُ الْإِحْتِسَاسَ وَلَوْ بَوَّأَهَا بَيْتًا ثُمَّ بَدَّلَهُ أَنْ يَسْتَحْدِمَهَا لَهُ ذَلِكَ لِأَنَّ الْحَقَّ بَاقٍ لِبَقَاءِ الْمِلْكِ
فَلَا يَسْقُطُ بِالتَّبْوِيَةِ كَمَا لَا يَسْقُطُ بِالنِّكَاحِ قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ ذَكَرَ تَزْوِيجَ الْمَوْلَى عَبْدَهُ وَأَمَتَهُ وَلَمْ يَذْكُرْ
رِضَاهُمَا وَهَذَا يُرْجَعُ إِلَى مَذْهَبِنَا أَنَّ لِلْمَوْلَى إِجْبَارَهُمَا عَلَى النِّكَاحِ وَعِنْدَ الشَّافِعِيِّ لَا إِجْبَارَ فِي الْعَبْدِ وَهُوَ
رَوَايَةٌ عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ لِأَنَّ النِّكَاحَ مِنْ خَصَائِصِ الْأَدْمِيَّةِ وَالْعَبْدُ دَاخِلٌ تَحْتَ مِلْكِ الْمَوْلَى مِنْ حَيْثُ أَنَّ مَالًا
فَلَا يَمْلِكُ انْتِكَاحَهُ بِخِلَافِ الْأَمَةِ لِأَنَّهُ مَالِكٌ مَنَافِعَ بَعْضِهَا فَيَمْلِكُ تَمْلِيكَهَا وَلَنَا أَنَّ الْإِنْكَاحَ إِصْلَاحٌ مِلْكِهِ لِأَنَّ
فِيهِ تَحْصِينَ عَنِ الزِّنَاءِ الَّذِي هُوَ سَبَبُ الْهَلَاكِ وَالنَّقْصَانِ فَيَمْلِكُهُ إِعْتِبَارًا بِالْأَمَةِ بِخِلَافِ الْمَكَاتِبِ
وَالْمَكَاتِبَةِ لِأَنَّهُمَا التَّحَقُّقُ بِالْأَحْرَارِ تَصَرُّفًا فَيَشْتَرُطُ رِضَاهُمَا.

ترجمہ..... اور جس شخص نے اپنی باندی کا نکاح کر دیا تو مولیٰ پر واجب نہیں کہ وہ باندی کو شوہر کے مکان میں آباد کرے (بسا دے) لیکن باندی
مولیٰ کی خدمت کرتی رہے گی۔ اور شوہر سے کہا جائے گا کہ جب تو اس عورت پر قابو پاوے اس سے وطی کر لے۔ اس لئے کہ مولیٰ کا حق خدمت لینے
میں باقی ہے اور شوہر کے گھر بسانا اس حق اللزمت کا باطل کرنا ہے پس اگر مولیٰ نے اس باندی کو شوہر کے ساتھ ایک مکان میں بسا دیا تو باندی کے
لئے نفقہ اور سکنی ہوگا۔ ورنہ نہیں۔ کیونکہ نفقہ احتباس کا مقابل ہے۔ اور اگر مولیٰ نے باندی کو (شوہر کے ساتھ) کسی مکان میں شب بانی کا موقع
دیا۔ پھر اس کی رائے میں آیا کہ اپنی باندی سے خدمت لیا کرے تو اس کو یہ اختیار حاصل ہے۔ اس لئے کہ مولیٰ کا حق باقی ہے بقاء ملک کی وجہ سے
پس تبویہ کی وجہ سے ساقط نہیں ہوگا۔ جیسے نکاح کر دینے سے ساقط نہیں ہوا ہے۔

مصنف صاحب ہدایہ نے فرمایا کہ امام محمدؒ نے (جامع صغیر) میں مولیٰ کا اپنے غلام اور باندی کا نکاح کرنا ذکر فرمایا اور ان دونوں کی رضامندی کا
ذکر نہیں کیا۔ اور یہ اطلاق ہمارے مذہب کی طرف راجع ہے کہ مولیٰ کو اختیار ہے کہ وہ اپنے غلام و باندی کو نکاح پر مجبور کرے اور امام شافعیؒ کے
نزدیک غلام کے حق میں جبر کرنے کا اختیار نہیں ہے۔ اور یہی امام ابو حنیفہؒ سے ایک روایت ہے کیونکہ نکاح تو انسان ہونے کا خاصہ ہے اور غلام مولیٰ
کی ملک کے تحت داخل ہے اس حیثیت سے کہ وہ مال ہے پس مولیٰ اس کے نکاح کرنے کا مالک نہیں ہوگا بخلاف باندی کے اس لئے کہ مولیٰ اپنی
باندی کے منافع بضع کا مالک ہے۔ لہذا ان کو دوسرے کی ملک میں دینے کا بھی مالک ہوگا۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ نکاح کرنا اپنی ملک کی اصلاح
کرنا ہے۔ کیونکہ نکاح کرنے میں غلام کو محفوظ کر دینا ہے اس زنا سے جو ہلاکت اور نقصان کا سبب ہے۔ پس مولیٰ نکاح کر دینے کا مالک ہے باندی
پر قیاس کرتے ہوئے۔ برخلاف مکاتب اور مکاتبہ کے۔ اس لئے کہ وہ دونوں لاحق ہو گئے آزادوں کے ساتھ ملک تصرف کے اعتبار سے۔ لہذا ان
دونوں کی رضامندی شرط ہوگی۔

تشریح..... تبویہ کے معنی یہ ہیں کہ باندی شوہر کے حوالہ کر دی جائے اور مولیٰ باندی سے خدمت لینا چھوڑ دے۔ اگر باندی شوہر کے پاس آتی

جاتی رہی اور مولیٰ کی خدمت بھی کرتی ہے تو یہ تو یہ نہیں ہوگا۔

صورت مسئلہ یہ ہے کہ مولیٰ نے اپنی باندی کا کسی کے ساتھ نکاح کر دیا تو مولیٰ پر باندی کو شوہر کے مکان میں بسانا اور اپنا حق خدمت چھوڑنا واجب نہیں ہے بلکہ باندی مولیٰ کی خدمت کرتی رہے گی۔ اور شوہر سے کہا جائے گا کہ جب تیرا موقع لگے باندی کے ساتھ واپس کر لے۔

دلیل یہ ہے کہ خدمت لینے میں مولیٰ کا حق باقی ہے نکاح کی اجازت دینے سے مولیٰ کا حق ختم نہیں ہوا ہے۔ اور شوہر کے مکان میں باندی کو آباد کرنے میں مولیٰ کے حق کو باطل کرنا ہے۔ پس اس تبویہ کی صورت میں حق اعلیٰ کو باطل کرنا لازم آئے گا حق ادنیٰ کی وجہ سے۔ اور یہ صحیح نہیں۔ لہذا مولیٰ پر تبویہ بھی واجب نہیں ہوگا۔ البتہ اگر مولیٰ نے باندی کو شوہر کے ساتھ کسی مکان میں آباد کر دیا یعنی رات کو تنہا مکان میں رہنے کی اجازت دیدی تو اس صورت میں باندی کے لئے شوہر پر نفقہ اور سکنی واجب ہوگا۔ اور اگر مولیٰ نے شوہر کے ساتھ تنہا رہنے کی اجازت نہیں دی تو شوہر پر نفقہ اور سکنی واجب نہیں ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ نفقہ احتباس کا مقابل ہے۔ لہذا اگر مولیٰ نے اپنی خدمت کے لئے روکا تو نفقہ مولیٰ پر لازم ہوگا شوہر پر نہیں۔ اور اگر شوہر کے پاس اپنی خدمت سے روکا تو نفقہ شوہر پر لازم ہوگا مولیٰ پر نہیں۔ اور اگر مولیٰ نے باندی کو کسی مکان میں شوہر کے ساتھ شب باشی کا موقع دیدیا۔ پھر مولیٰ کی رائے یہ ہوئی کہ اپنی باندی سے خدمت لیا کرے۔ تو اس کو یہ اختیار حاصل ہے کہ شب باشی کی اجازت منسوخ کر دے اور شوہر سے نفقہ بھی ساقط ہو جائے گا۔ دلیل یہ ہے کہ مولیٰ کا حق خدمت بقاء ملک کی وجہ سے باقی ہے۔ لہذا جس طرح نکاح کر دینے سے یہ حق ساقط نہیں ہوا اسی طرح تبویہ سے بھی ساقط نہیں ہوگا۔

قال رضی اللہ عنہ سے صاحب ہدایہ نے کہا کہ امام محمدؒ نے جامع صغیر میں یہ تو نذر کر لیا کہ مولیٰ اپنے غلام اور باندی کا نکاح کر سکتا ہے۔ لیکن ان دونوں کی رضامندی کا ذکر نہیں کیا۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ یہ ہمارا مذہب ہے کہ مولیٰ اپنے غلام اور باندی کو نکاح پر مجبور کر سکتا ہے۔ مجبور کرنے کا مطلب یہ ہے کہ اگر مولیٰ نے بغیر ان دونوں کی رضامندی کے نکاح کر دیا تو وہ نکاح نافذ ہوگا۔

حضرت امام شافعیؒ کے نزدیک غلام کے حق میں جبر کرنے کا اختیار نہیں ہے۔ یہی ایک روایت امام ابو حنیفہؒ سے ہے جس کو طحاویؒ نے روایت کیا ہے۔ اگرچہ یہ روایت شاذ ہے امام شافعیؒ کے مذہب کا حاصل یہ ہے کہ اگر مولیٰ نے بغیر غلام کی رضامندی کے نکاح کر دیا تو وہ نافذ نہیں ہوگا البتہ باندی کا نکاح بغیر اس کی رضامندی کے بالا جماع درست اور نافذ ہے۔

امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ نکاح آدمی ہونے کا خاصہ ہے اور غلام مولیٰ کی ملک کے تحت داخل ہے۔ مالی ہونے کی حیثیت سے۔ لہذا اس کے نکاح کا مالک نہیں ہوگا۔ حاصل یہ کہ نکاح جس چیز کو شامل ہے مولیٰ اس کا مالک نہیں ہے۔ لہذا مولیٰ کا عقد نکاح کرنا ایسی چیز میں تصرف کرنا ہے جس کا وہ مالک نہیں، پس مولیٰ کا کیا ہوا نکاح اسی طرح منہی ہوگا جس طرح اجنبی کا۔ بخلاف باندی کے۔ کیونکہ مولیٰ باندی کے منافع بضع کا مالک ہے۔ لہذا بغیر اس کی رضامندی کے دوسرے کو بھی مالک بنا سکتا ہے۔ اس لئے کہ یہ خالص اپنی ملک میں تصرف کرنا ہے۔

امام شافعیؒ کی دوسری دلیل یہ ہے کہ غلام کا نکاح بغیر اس کی رضامندی کے غیر مفید ہے۔ کیونکہ غلام کو فی الحال طلاق دینے کا اختیار ہے۔ لہذا بغیر اس کی رضامندی کے نکاح کرنے سے مقصود نکاح حاصل نہیں ہوگا۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ نکاح کرنا اپنی ملک کی اصلاح کرنا ہے کیونکہ نکاح کرنے میں غلام کو زنا سے محفوظ رکھنا ہے جو ہلاکت اور نقصان کا سبب ہے۔ یعنی جب حد لگائی جائے گی تو وہ حد کبھی ہلاک کر دے گی۔ اور کبھی زخم پیدا کر دے گی۔ پس پہلی صورت میں مال کو ہلاک کرنا ہے اور دوسری صورت میں مال کو ناقص کرنا ہے۔ لہذا مولیٰ بغیر غلام کی رضامندی کے نکاح کرنے کا مالک ہے باندی پر قیاس کرتے ہوئے۔ اور جامع دونوں کے درمیان سبب ولایت کا موجود ہونا ہے یعنی ملک رقبہ کا حاصل ہونا اور اپنی ملک کو زنا سے محفوظ رکھنا جو موجب ہلاکت اور نقصان ہے۔ برخلاف

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۱۴۳ کتاب النکاح
مکاتب اور مکاتبہ کے کے بغیر ان کی رضامندی کے مولیٰ ان کا نکاح نہیں کر سکتا ہے۔ دلیل یہ ہے کہ یہ دونوں آزاد کے ساتھ لاحق ہو گئے ہیں۔ ملک
ید اور ملک تصرف کے اعتبار سے۔ پس اگر مولیٰ کو بغیر ان کی رضامندی کے نکاح کا اختیار دیا جائے تو ان دونوں کے ملک تصرف کو فوت کر دینا
لازم آئے گا جو درست نہیں ہے۔ اس لئے مکاتب اور مکاتبہ کی رضامندی کو شرط قرار دیا گیا ہے۔

جس نے اپنی باندی کا نکاح کیا دخول سے پہلے اسے قتل کر دیا تو اس کا مہر نہیں ہے۔ اقول فقہاء

قَالَ وَمَنْ زَوَّجَ امْتَهُ ثُمَّ قَتَلَهَا قَبْلَ أَنْ يَدْخُلَ بِهَا زَوْجَهَا فَلَا مَهْرَ لَهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَقَالَ عَلَيْهِ
الْمَهْرُ لِمَوْلَاهَا اِغْتِبَارًا بِمَوْتِهَا حَتْفَ انْفِهَا وَهَذَا لِأَنَّ الْمَقْتُولَ مَيِّتٌ بِأَجَلِهِ فَصَارَ كَمَا إِذَا قَتَلَهَا أَحَبِيٌّ وَلَهُ أَنَّهُ
مَنْعَ الْمُبْدَلِ قَبْلَ التَّسْلِيمِ فَيُجَازَى بِمَنْعِ الْمُبْدَلِ كَمَا إِذَا ارْتَدَّتِ الْحُرَّةُ وَالْقَتْلُ فِي أَحْكَامِ الدُّنْيَا جُعِلَ اتِّلَافًا
حَتَّى وَجَبَ الْقِصَاصُ وَالِدِّيَّةُ فَكَذًا فِي حَقِّ الْمَهْرِ.

ترجمہ..... اور جس شخص نے اپنی باندی کا نکاح کیا پھر اس کو قتل کر ڈالا قبل اس کے کہ اس کے ساتھ اس کا شوہر دخول کرے تو اس باندی کے لئے مہر
نہیں ہے۔ ابو حنیفہؒ کے نزدیک اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ شوہر پر مہر واجب ہے اس کے مولیٰ کے لئے اس کی طبعی موت پر قیاس کرتے ہوئے۔ اور یہ
اس لئے کہ مقتول اپنے اجل پر مرے۔ پس ایسا ہو گیا جیسا کہ جب اس کو کسی اجنبی نے قتل کیا ہو۔ اور امام صاحبؒ کی دلیل یہ ہے کہ مولیٰ نے مبدل
کو روک لیا تسلیم سے پہلے۔ لہذا اس کو بدل روک کر بدلہ دیا جائے گا۔ جیسا کہ جب آزاد عورت مرتدہ ہو گئی اور دنیوی احکام میں قتل کو تلف کرنا
قرار دیا گیا حتیٰ کہ قصاص اور دیت واجب ہوگی۔ پس ایسا ہی مہر کے حق میں۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ مولیٰ نے اپنی باندی کا کسی کے ساتھ نکاح کیا پھر دخول سے پہلے مولیٰ نے باندی کو قتل کر ڈالا تو اس صورت میں
امام صاحبؒ کے نزدیک باندی کے لئے شوہر پر مہر واجب نہیں ہوگا۔ اور صاحبینؒ فرماتے ہیں کہ شوہر پر اس کے مولیٰ کے لئے مہر واجب ہوگا۔
صاحبینؒ اس صورت کو طبعی موت پر قیاس کرتے ہیں۔ یعنی اگر یہ باندی قبل الدخول طبعی موت مر جاتی تو بالاتفاق شوہر پر مہر واجب ہوتا ہے۔
لہذا صورت مذکورہ میں بھی شوہر پر مہر واجب ہوگا۔ اور اس قیاس کی وجہ یہ ہے کہ جس شخص کو قتل کیا گیا ہے وہ اللہ کے نزدیک اپنے مقررہ وقت پر مرا
ہے۔ اہل سنت والجماعت کا یہی اعتقاد ہے۔ پس مولیٰ کا اپنی باندی کو قتل کرنا ایسا ہے جیسا کہ باندی کا اپنی طبعی موت مر جانا۔ صاحبینؒ نے دوسرا
قیاس یہ بیان کیا کہ جس طرح باندی کو کوئی اجنبی قتل کر دیتا تو بالاتفاق مہر ساقط نہ ہوتا بلکہ شوہر پر مہر واجب ہوتا۔ اسی طرح مسئلہ مذکورہ میں بھی شوہر
پر باندی کے مولیٰ کے لئے مہر واجب ہوگا۔

امام صاحبؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ مولیٰ نے مبدل (منافع مضع) کو روک لیا تسلیم سے پہلے۔ لہذا مبدل یعنی مہر روک کر مولیٰ کو بدلہ دیا جائے گا۔ اور یہ
ایسا ہے جیسا کہ آزاد عورت نے مرتدہ ہو کر مبدل یعنی مضع کو روک لیا۔ تو اس مرتدہ کو اس کا بدلہ یعنی مہر روک کر بدلا دیا جائے گا۔ اسی طرح یہاں بھی۔

والقتل فی احکام الدنیا سے صاحبینؒ کا جواب ہے۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ قتل حقیقت میں اپنے مقررہ وقت پر اللہ کے نزدیک موت
ہے لیکن احکام دنیا میں قتل کو تلف کرنا قرار دیا گیا ہے۔ چنانچہ قتل عمد میں قصاص اور قتل خطاء میں دیت واجب ہوتی ہے۔ البتہ مولیٰ پر قصاص یا دیت
واجب نہیں ہوگی۔ کیونکہ اگر مولیٰ پر قصاص یا دیت واجب کریں گے تو یہ قصاص اور دیت مولیٰ پر اسی کے لئے واجب ہوگی۔ اور یہ محال ہے لیکن
مولیٰ پر گناہ ہوگا۔ اور اگر قتل خطاء ہے تو کفارہ بھی واجب ہوگا۔ پس جس طرح قتل کو قصاص اور دیت کے حق میں اختلاف قرار دیا گیا ہے ایسے ہی مہر
کے حق میں اختلاف قرار دیا گیا ہے۔ گویا مولیٰ نے ہر دکر نے سے پہلے معذور علیہ کو تلف کر دیا لہذا اس کا بدلہ یعنی مہر بھی ساقط ہو جائے گا۔

عورت نے خودکشی کر لی شوہر کے دخول سے پہلے، اس کے لئے مہر ہے..... اقوال فقہاء

وَأَنَّ قَتْلَ حُرَّةٍ نَفْسَهَا قَبْلَ أَنْ يَدْخُلَ بِهَا زَوْجُهَا فَلَهَا الْمَهْرُ خِلَافًا لِزَوْجِ رَحِمَهُ اللَّهُ هُوَ يُعْتَبَرُ بِالرَّدَّةِ وَبِقَتْلِ الْمَوْلَى أَمَتَهُ وَالْحَامِصُ مَا بَيْنَهُمَا وَلَنَا أَنَّ جَنَابَةَ الْمَرْءِ عَلَى نَفْسِهِ غَيْرُ مُعْتَبَرَةٍ فِي حَقِّ أَحْكَامِ الدُّنْيَا فَشَابَهُ مَوْتُهَا حَتَفَ أَنْفِهَا بِخِلَافِ قَتْلِ الْمَوْلَى أَمَتَهُ لِأَنَّهُ يُعْتَبَرُ فِي أَحْكَامِ الدُّنْيَا حَتَّى تَجِبَ الْكَفَّارَةُ عَلَيْهِ.

ترجمہ..... اور اگر آزاد عورت نے اپنے آپ کو قتل کر ڈالا قبل اس کے کہ اس کے ساتھ اس کا شوہر دخول کرے تو اس عورت کے لئے مہر ہے۔ خلاف ہے امام زفرؒ کا وہ قیاس کرتے ہیں مرتد ہونے پر اور مولیٰ کے اپنی باندی کو قتل کرنے پر اور جامع وہ ہے جو ہم نے بیان کیا ہے۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ آدمی کا اپنے اوپر جرم کرنا احکام دنیا میں معتبر نہیں ہے پس اپنی موت مرنے کے مشابہ ہو گیا بخلاف مولیٰ کا اپنی باندی کو قتل کرنا اس لئے کہ وہ احکام دنیا میں معتبر ہے حتیٰ کہ مولیٰ پر کفارہ واجب ہوگا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ آزاد عورت نے اپنے آپ کو قبل الدخول قتل کر ڈالا تو ائمہ ثلاثہ کے نزدیک اس عورت کے لئے مہر واجب ہوگا۔ امام زفرؒ کا خلاف ہے۔ امام شافعیؒ بھی امام زفرؒ کے ساتھ ہیں امام زفرؒ اس مسئلہ کے حکم کو ردت کے حکم پر قیاس کرتے ہیں۔ یعنی جب آزاد عورت قبل الدخول مرتد ہوگئی تو مہر ساقط ہو جائے گا۔ اسی طرح اس مسئلہ میں بھی مہر ساقط ہو جائے گا۔ اور امام زفرؒ اس مسئلہ کے حکم کو قیاس کرتے ہیں مولیٰ کے اپنی باندی کو قتل کرنے پر۔ یعنی اگر مولیٰ نے اپنی باندی کو قتل کر ڈالا اور قبل اس کے کہ اس کا شوہر اس کے ساتھ دخول کرے تو مہر ساقط ہو جاتا ہے۔ اسی طرح مسئلہ مذکورہ میں بھی مہر ساقط ہو جائے گا۔ اور جامع مقیس (آزاد عورت کا اپنے آپ کو قتل کرنا) اور مقیس علیہ (آزاد عورت کا قبل الدخول مرتد ہو جانا اور مولیٰ کا اپنی باندی کو قبل الدخول قتل کرنا) کے درمیان تسلیم سے پہلے مبدل (ضع) کو روکنا ہے۔

یہ بات یاد رہے کہ امام زفرؒ کا مولیٰ کا اپنی باندی کو قتل کرنے پر قیاس کرنا امام صاحبؒ کے قول پر صحیح ہوگا کیونکہ صاحبینؒ اس صورت میں سقوط مہر کے قائل نہیں ہیں۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ آدمی کا اپنے اوپر جنابت کرنا احکام دنیا میں معتبر نہیں ہے اگرچہ آخرت میں مواخذہ ہوگا۔ پس یہ اپنی موت مرنے کے مشابہ ہو گیا اور طبعی موت کی صورت میں مہر ساقط نہیں ہوتا ہے بلکہ شوہر پر واجب ہوگا اسی طرح اس صورت میں بھی اس عورت کے لئے مہر واجب ہوگا۔

بخلاف آزاد عورت کے مرتد ہونے کے۔ کیونکہ احکام دنیا میں مرتد ہونا معتبر ہے چنانچہ آزاد عورت کو ارتداد کی وجہ سے محبوس کیا جاتا ہے۔ تعزیر کی جاتی ہے اور اس کا نکاح منع ہو جاتا ہے۔ لہذا ارتداد کی وجہ سے مہر بھی ساقط ہو جائے گا۔ اور بخلاف مولیٰ کا اپنی باندی کو قتل کرنا۔ کیونکہ احکام دنیا میں یہ بھی معتبر ہے۔ چنانچہ قتل خطا کی صورت میں مولیٰ پر کفارہ واجب ہوگا۔ اور اگر باندی پر دین ہو تو مولیٰ پر رمضان واجب ہوگا۔ پس ان دونوں صورتوں پر قیاس کرنا درست نہیں ہے۔

جب باندی کے ساتھ نکاح کیا تو عزل میں اختیار مولیٰ کی اجازت کا ہے..... اقوال فقہاء

وَإِذَا تَزَوَّجَ أَمَةً فَلِلْإِذْنِ فِي الْعَزْلِ إِلَى الْمَوْلَى عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ رَحِمَهُ اللَّهُ وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ وَ مُحَمَّدٍ رَحِمَهُمَا اللَّهُ أَنَّ الْإِذْنَ إِلَيْهَا لِأَنَّ الْوَطْئَ حَقُّهَا حَتَّى تَنْبِتَ لَهَا وَلِأَنَّ الْمُطَالِبَةَ وَفِي الْعَزْلِ تَنْقِصُ حَقَّهَا فَيَشْتَرِطُ رِضَاهَا كَمَا فِي الْحُرَّةِ بِخِلَافِ الْأَمَةِ الْمَمْلُوكَةِ لِأَنَّهُ لَا مُطَالِبَةَ لَهَا فَلَا يُعْتَبَرُ رِضَاها وَجْهٌ ظَاهِرٌ الرِّوَايَةِ أَنَّ الْعَزْلَ

يُحِلُّ بِمَقْصُودِ الْوَلَدِ وَهُوَ حَقُّ الْمَوْلَى فَيُعْتَبَرُ رِضَاؤُهُ وَبِهَذَا فَارِقَتِ الْحُرَّةُ.

ترجمہ..... اور جب کسی باندی کے ساتھ نکاح کیا تو عزل کرنے کی اجازت مولیٰ کے اختیار میں ہے۔ ابوحنیفہؒ کے نزدیک اور صاحبینؒ سے روایت ہے کہ (عزل) کی اجازت اسی باندی کے اختیار میں ہے۔ اس لئے کہ وہی باندی کا حق ہے حتیٰ کہ اس کے لئے مطالبہ کی ولایت ثابت ہے۔ اور عزل میں اس کے حق میں کمی کرنا ہوگا۔ پس منکوحہ باندی کی رضامندی شرط ہے۔ جیسے آزاد منکوحہ میں ہے بخلاف مملوکہ باندی کے۔ کیونکہ اس کے لئے مطالبہ کا حق ہی نہیں ہے۔ لہذا اسکی رضامندی بھی معتبر نہیں ہے۔ اور ظاہر الروایۃ کی وجہ یہ ہے کہ عزل مقصود ولد میں محل ہے اور وہ مولیٰ کا حق ہے لہذا مولیٰ کی رضامندی معتبر ہوگی اور اسی دلیل سے منکوحہ باندی کا منکوحہ حرہ سے فرق ہو گیا۔

تشریح..... عزل یہ ہے کہ جماع کرتے وقت انزال باہر کرے تاکہ حمل قرار نہ پائے۔

عزل عام علماء کے نزدیک جائز ہے۔ البتہ صحابہ کی ایک جماعت نے اس کو مکروہ قرار دیا ہے۔ دلائل جوازیہ ہیں.....

سنن ابن مسعود عنہ فقال لا باس به. ابن مسعودؓ سے عزل کے بارے میں سوال کیا گیا تو آپؐ نے فرمایا کوئی حرج نہیں ہے صحیحین میں حضرت جابرؓ سے مروی ہے کنا نعزل والقراں ينزل ہم عزل کرتے تھے اور قرآن نازل ہو رہا تھا۔ اور مسلم میں جابرؓ سے روایت ہے کہ کنا نعزل علی عہد رسول اللہ ﷺ فبلغ ذلك النبی ﷺ فلم ينهانا ہم رسول اللہ ﷺ کے زمانہ میں عزل کرتے تھے۔ نبی ﷺ کو اس کی خبر پہنچی تو آپ ﷺ نے ہم کو منع نہیں کیا ان کے علاوہ اور بہت سی حدیثیں ہیں جو جواز عزل پر دلالت کرتی ہیں۔ جو حضرات عزل کی کراہت کے قائل ہیں وہ حدیث عائشہؓ عن جدامہ بنت وہب سے استدلال کرتے ہیں جس کو مسلم نے روایت کیا ہے۔ الفاظ حدیث فسألوا عن العزل قال ذاك الواد الخفی. دوسری روایت ہے عن عمر و عثمان انهما كانا ينهيان عن العزل ایک حدیث میں عزل کو مؤدۃ صغریٰ فرمایا ہے۔

عزل تین قسم پر ہے

(۱) عزل اپنی مملوکہ باندی سے اس میں عزل کرنے کے لئے کسی کی اجازت درکار نہیں ہے۔

(۲) عزل آزاد عورت سے اس میں عزل کی اجازت کا اختیار عورت ہی کو ہوگا۔ یہ دونوں صورتیں متفق علیہ ہیں

(۳) عزل منکوحہ باندی سے۔

اس صورت میں اختلاف ہے جیسا کہ کتاب میں مذکور ہے۔ چنانچہ فرمایا کہ امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک عزل کی اجازت کا اختیار مولیٰ کو ہے۔ اور صاحبینؒ سے مروی ہے کہ عزل کی اجازت کا اختیار منکوحہ باندی کو ہے۔

صاحبینؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ وہی منکوحہ باندی کا حق ہے اور اس کے لئے وہی کے مطالبہ کی ولایت حاصل ہے۔ لہذا بغیر اس کی رضامندی کے عزل کیسے جائز ہوگا۔ عزل کرنے میں منکوحہ باندی کے حق کو کم کرنا ہے۔ اسوجہ سے اسکی رضامندی لازم ہوگی جیسا کہ آزاد عورت کی رضامندی بالا جماع لازم ہے کیونکہ آزاد عورت کو بھی شوہر سے وہی کے مطالبہ کی ولایت حاصل ہے۔ بخلاف مملوکہ باندی کے چنانچہ اس کے مولیٰ کے لئے عزل کی اجازت ہے۔ مملوکہ باندی راضی ہو یا ناراض ہو۔ کیونکہ مملوکہ باندی کو وہی کے مطالبہ کا اختیار نہیں ہے۔ لہذا اس کی رضامندی بھی معتبر نہیں ہوگی۔

ظاہر الروایۃ کی وجہ یہ ہے کہ عزل مقصود ولد میں محل ہے۔ اور ولد مولیٰ کا حق ہے لہذا مولیٰ ہی کی رضامندی کا اعتبار کیا جائے گا اور اسی دلیل سے منکوحہ باندی اور آزاد منکوحہ میں فرق ہو گیا کہ منکوحہ باندی میں ولد مولیٰ کا حق ہے اور آزاد منکوحہ میں ولد مولیٰ وغیرہ کا حق نہیں اور جب فارق موجود

باندی نے اپنے مولیٰ سے نکاح کیا، پھر مولیٰ نے آزاد کر دیا، اسے آزادی کا اختیار ہے خواہ شوہر آزاد ہو یا غلام
وَاِنْ تَزَوَّجْتَ بِاِذْنِ مَوْلَاهَا ثُمَّ اُعْتَقْتَ فَلَهَا الْخِيَارُ حُرًّا كَانَ زَوْجُهَا اَوْ عَبْدًا لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لِبَرِيرَةَ حِينَ
اُعْتَقْتَ مَلَكَتْ بَضْعُكَ فَاخْتَارِي فَاَلْتَعْلِيلُ بِمِلْكِ الْبَضْعِ صَدْرَ مُطْلَقًا فَيَنْتَظِمُ الْفَضْلَيْنِ وَالشَّافِعِيُّ رَحِمَهُ اللهُ
يُخَالِفُنَا فِيْمَا اِذَا كَانَ زَوْجُهَا حُرًّا وَهُوَ مَحْجُوجٌ بِهِ وَلَا نَهْ يَزَادُ الْمَلِكُ عَلَيْهَا عِنْدَ الْعِتْرِ فَيَمْلِكُ الزَّوْجُ بَعْدَهُ
ثَلَاثَ تَطْلِيقَاتٍ فَيَمْلِكُ رَفْعُ اَصْلِ الْعَقْدِ دَفْعًا لِلزِّيَادَةِ.

ترجمہ..... اور اگر باندی نے اپنے مولیٰ کی اجازت سے (خود) نکاح کیا پھر وہ آزاد ہو گئی تو باندی کے واسطے خیار ہے اس کا شوہر آزاد ہو یا غلام
حضور ﷺ کے قول کی وجہ سے۔ حضرت بریرہ رضی اللہ عنہا سے جس وقت حضرت بریرہ رضی اللہ عنہا آزاد کی گئیں تو اپنے بضع کی مالک ہو گئی پس تو اختیار
کر۔ پس ملک بضع کے ساتھ علت بیان کرنا مطلقاً صادر ہوا۔ لہذا دونوں صورتوں کو شامل ہوگا۔ اور امام شافعیؒ ہمارے مخالف ہیں۔ اس صورت میں
جبکہ اس کا شوہر آزاد ہو۔ اور امام شافعیؒ اطلاق حدیث سے مجتوج ہیں۔ اور اس لئے کہ باندی پر ملک کا اضافہ ہوگا آزادی کے وقت۔ پس شوہر اس
کے بعد تین طلاقیں کا مالک ہوگا۔ لہذا باندی زیادتی کو دفع کرنے کے لئے اصل عقد کو اٹھانے کی مالک ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ باندی نے اپنے مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا پھر وہ باندی آزاد کر دی گئی تو اس باندی کے لئے خیار عتق میں
اختلاف ہے۔ احنافؒ کا مذہب یہ ہے کہ آزادی کے وقت اس کا شوہر آزاد تھا یا غلام دونوں صورتوں میں اس کے لئے خیار عتق ثابت ہوگا چاہے
نکاح کو باقی رکھے اور چاہے فسخ کر دے۔ امام مالکؒ اور امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ آزادی کے وقت شوہر اگر آزاد تھا تو باندی کو خیار عتق حاصل نہیں
ہوگا۔ اور اگر غلام ہے تو خیار عتق حاصل ہوگا۔ حاصل یہ کہ شوہر اگر غلام ہے تو بالاتفاق معتقہ باندی کو خیار عتق حاصل ہے اور اگر شوہر باندی کی
آزادی کے وقت آزاد ہے تو اس میں اختلاف ہے۔ احنافؒ کے نزدیک اس صورت میں بھی باندی کے لئے خیار عتق حاصل ہے۔ اور امام مالکؒ
اور امام شافعیؒ کے نزدیک اس صورت میں باندی کے لئے خیار عتق حاصل نہیں ہوگا۔

احنافؒ کی دلیل..... حدیث عائشہ رضی اللہ عنہا ہے۔ یعنی حضرت عائشہ رضی اللہ عنہا نے جب اپنی باندی حضرت بریرہ رضی اللہ عنہا کو آزاد کر دیا
تو بریرہ رضی اللہ عنہا سے حضور ﷺ نے فرمایا مِلْكَتْ بَضْعُكَ فَاخْتَارِي۔ اس حدیث میں اللہ کے نبی ﷺ نے ثبوت خیار کی علت ملک بضع کو
قرار دیا۔ اور اس بارے میں کوئی فرق نہیں کیا کہ حضرت بریرہ رضی اللہ عنہا کا شوہر آزاد ہے یا غلام۔ لہذا یہ حدیث اپنے اطلاق کی وجہ سے دونوں کو
شامل ہوگی۔ یعنی شوہر غلام ہو یا آزاد۔ دونوں صورتوں میں معتقہ باندی کو خیار عتق حاصل ہوگا۔ صاحب ہدایہ کے بیان کے مطابق یہی حدیث امام
شافعیؒ اور امام مالکؒ کے خلاف حجت ہوگی۔

اس بارے میں روایات مختلف ہیں کہ جس وقت حضرت بریرہ رضی اللہ عنہا کو خیار دیا گیا تو ان کا شوہر اس وقت غلام تھا یا آزاد۔ خلاصہ یہ کہ
ام المؤمنین حضرت عائشہ رضی اللہ تعالیٰ عنہا سے حضرت بریرہ رضی اللہ عنہا کا قصہ تین تابعین نے روایت کیا ہے۔ ایک اسودان کی تمام روایات میں
آیا ہے کہ وہ آزاد تھا۔ دوم عروہ بن الزبیر ان کی ایک روایت میں آیا ہے کہ وہ غلام تھا اور دوسری میں ہے کہ وہ آزاد تھا حالانکہ دونوں روایتیں صحیح ہیں۔
سوم قاسم ان کی ایک روایت میں آیا ہے کہ وہ آزاد تھا اور دوسری میں شک کیا ہے۔ حالانکہ دونوں حدیثیں صحیح الاسناد ہیں۔ حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما
سے مروی ہے کہ بریرہ رضی اللہ عنہا کا شوہر ایک حبشی غلام تھا۔ جس کا نام مغیث تھا پھر حضور ﷺ نے بریرہ رضی اللہ عنہا کو خیار دیا۔

بہر حال جب روایات متعارض ہیں تو ان سب روایات کو چھوڑ کر حضور ﷺ کے قول ملکیت بضعت فاختاری پر عمل کریں گے۔ دوسری دلیل عقلی یہ ہے کہ باندی کے آزاد ہونے کے وقت اس پر ملک کی زیادتی ہو جائے گی۔ کیونکہ باندی کے آزاد ہونے سے پہلے شوہر دو طلاقوں کا مالک تھا اور آزاد ہونے کے بعد تین طلاقوں کا مالک ہو جائے گا لہذا معتقہ باندی کو زیادتی ملک دفع کرنے کے لئے اصل عقد ہی کو دور کرنے کا اختیار دیدیا گیا۔ لیکن اس پر یہ اعتراض ہو سکتا ہے کہ امام شافعیؒ کے نزدیک طلاق کی تعداد میں مردوں کا اعتبار ہے نہ کہ عورتوں کا۔ پس جب باندی کے آزاد ہونے کے وقت شوہر آزاد تھا تو باندی کے آزاد ہونے سے معتقہ باندی پر ملک کا اضافہ نہیں ہوا بلکہ شوہر پہلے سے تین طلاقوں کا مالک تھا۔ جواب، طلاق کی تعداد میں عورتوں کا معتبر ہونا دلیل قوی سے ثابت ہے۔ جیسا کہ کتاب الطلاق میں آجائے گا۔ لہذا اس کو لے کر اعتراض نہ کیا جائے۔

مکاتبہ نے اپنے شوہر کی اجازت سے نکاح کیا پھر آزاد ہو گئی اسے بھی اختیار ہے

وَكَذَلِكَ الْمُكَاتِبَةُ يَعْنِي إِذَا تَزَوَّجَتْ بِإِذْنِ مُوَلَّاهَا ثُمَّ عَتَقَتْ وَقَالَ زُفَرٌ رَحِمَهُ اللَّهُ لَا خِيَارَ لَهَا لِأَنَّ الْعَقْدَ نَفَذَ عَلَيْهَا بِرِضَاهَا وَكَانَ الْمَهْرُ لَهَا فَلَا مَعْنَى لِإِثْبَاتِ الْخِيَارِ بِخِلَافِ الْأَمَةِ لِأَنَّهُ لَا يُعْتَبَرُ رِضَاهَا وَلَنَا أَنَّ الْعِلَّةَ إِزْدِيَادَ الْمِلْكِ وَقَدْ وَجَدْنَاهَا فِي الْمُكَاتِبَةِ لِأَنَّ عِدَّتَهَا قُرْآنٌ وَطَلَّاقُهَا نِسْتَانٌ.

ترجمہ..... اور یہی حکم مکاتبہ (باندی) کا ہے یعنی جب اپنے مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا پھر وہ آزاد ہو گئی اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ اس کے لئے خیار نہیں ہے۔ اس لئے کہ عقد اس پر اس کی رضامندی سے نافذ کیا گیا ہے اور مہر بھی مکاتبہ کے لئے ہے لہذا اثبات خیار کے کوئی معنی نہیں ہے۔ بخلاف باندی کے کیونکہ اس کی رضامندی معتبر نہیں ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ علت خیار ازدیاد ملک ہے ہم نے اس کو مکاتبہ میں بھی پایا اس لئے کہ مکاتبہ کی عدت دو حیض اور اس کی طلاق دو ہیں۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر مکاتبہ نے اپنے مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا پھر مکاتبہ بدل کتابت ادا کر کے آزاد ہو گئی تو امر مجتہد کے نزدیک اس معتقہ مکاتبہ کے لئے خیار عتق حاصل ہوگا۔ اس کا شوہر آزاد ہو یا غلام۔ امام زفرؒ کے نزدیک اس کے لئے خیار عتق حاصل نہیں ہوگا۔ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ باندی معتقہ کے لئے ثبوت خیار دو وجہوں سے تھا۔ ایک یہ کہ باندی کا عقد نکاح بغیر اس کی رضامندی کے نافذ تھا۔ دوم یہ کہ اس کا مہر اس کے مولیٰ کے لئے تھا۔ اور مکاتبہ میں یہ دونوں باتیں موجود نہیں ہیں۔ کیونکہ مکاتبہ کا عقد نکاح بغیر اس کی رضامندی کے نافذ نہیں تھا اور مہر بھی اسی کے لئے ہوگا نہ کہ اس کے مولیٰ کے لئے۔ لہذا مکاتبہ کے لئے آزاد ہونے کے بعد خیار عتق ثابت نہیں ہوگا۔

لیکن اگر کوئی اعتراض کرے کہ اگر مملوکہ باندی کی رضامندی سے نکاح ہوا ہو تو اس کے لئے بھی خیار عتق ثابت نہ ہونا چاہئے تو اس کا جواب یہ ہے کہ مملوکہ باندی کی رضامندی کا اعتبار نہیں کیا گیا ہے۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ آزادی کے بعد خیار عتق کی علت معتقہ باندی پر ملک طلاق کا بڑھ جانا ہے۔ اور یہ علت مکاتبہ میں موجود ہے۔ کیونکہ مکاتبہ کی عدت آزاد ہونے سے پہلے دو حیض تھے اور آزاد ہونے کے بعد تین حیض ہو جائیں گے۔ اسی طرح آزاد ہونے سے پہلے اس کا شوہر دو طلاقوں کا مالک تھا آزاد ہونے سے تین طلاقوں کا مالک ہوگا۔ پس جب خیار عتق کی علت مکاتبہ میں موجود ہے تو مکاتبہ کے آزاد ہونے کے بعد اس کے لئے بھی خیار عتق حاصل ہوگا۔

باندی نے اپنے مولیٰ کی اجازت کے بغیر نکاح کیا پھر آزاد کردی گئی تو نکاح صحیح ہے

وَأَنَّ تَزْوِجَ امَةٍ بِغَيْرِ إِذْنِ مَوْلَاهَا ثُمَّ عَتَقَتْ صَحَّ النِّكَاحُ لِأَنَّهَا مِنْ أَهْلِ الْعِبَارَةِ وَامْتِنَاعُ النُّفُوزِ لِحَقِّ الْمَوْلَى وَقَدْ زَالَ وَلَا خِيَارَ لَهَا لِأَنَّ النُّفُوزَ بَعْدَ الْعِتْقِ فَلَا تَحَقُّقَ زِيَادَةِ الْمِلْكِ كَمَا إِذَا زَوَّجَتْ نَفْسَهَا بَعْدَ الْعِتْقِ.

ترجمہ..... اور اگر باندی نے بغیر اپنے مولیٰ کی اجازت کے نکاح کیا پھر آزاد کردی گئی تو نکاح صحیح (نافذ) ہو گیا۔ اس لئے کہ باندی کو عبارت کی لیاقت ہے۔ اور نفوذ ممنوع تھا حق مولیٰ کی وجہ سے اور وہ زائل ہو گیا اور باندی کے لئے خیار نہیں ہوگا۔ کیونکہ نفوذ آزادی کے بعد ہوا ہے۔ لہذا زیادتی ملک متحقق نہیں ہوگی۔ جیسا کہ جب اس نے آزاد ہونے کے بعد اپنا نکاح خود کر لیا۔

تشریح..... عبارت میں دو باتیں ہیں۔ ایک یہ کہ باندی نے بغیر مولیٰ کی اجازت کے نکاح کیا پھر وہ باندی آزاد کردی گئی تو یہ نکاح صحیح (نافذ) ہوگا دوم یہ کہ اس معتقہ باندی کے لئے خیار عتق حاصل نہیں ہوگا۔ صحت نکاح کی دلیل تو یہ ہے کہ مقتضی نکاح موجود ہے کیونکہ رکن نکاح (ایجاب و قبول) اس کے اہل سے صادر ہوا ہے۔ اس لئے کہ باندی عاقلہ بالغہ ہونے کی وجہ سے اہل عبارت میں سے ہے اور مانع نکاح منشی ہو گیا۔ کیونکہ نفاذ نکاح ممنوع تھا مولیٰ کے حق کی وجہ سے اور حق مولیٰ آزاد کر دینے سے زائل ہو گیا۔ پس جب مقتضی موجود اور مانع منشی ہے تو نکاح صحیح ہو گیا۔

عدم ثبوت خیار کی وجہ یہ ہے کہ نکاح نافذ ہوا ہے باندی کے آزاد ہونے کے بعد۔ پس آزاد کر دینے سے زیادتی ملک متحقق نہیں ہوتی۔ لہذا جب علت خیار نہیں پائی گئی تو اس معتقہ باندی کے لئے خیار بھی ثابت نہیں ہوگا۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ آزاد ہونے کے بعد وہ خود اپنا نکاح کرتی تو اس کو خیار حاصل نہ ہوتا۔ ایسے ہی یہاں بھی۔

اگر مولیٰ کی اجازت کے بغیر نکاح کیا ہزار پر اور مہر مثل سو روپے تھے، اور اس کے شوہر نے

دخول کیا پھر اس کے مولیٰ نے آزاد کیا تو مہر مولیٰ کے لئے ہے

فَإِنْ كَانَتْ تَزَوَّجَتْ بِغَيْرِ إِذْنِهِ عَلَى أَلْفٍ وَ مَهْرُ مِثْلِهَا مِائَةً فَدَخَلَ بِهَا زَوْجُهَا ثُمَّ أَعْتَقَهَا مَوْلَاهَا فَالْمَهْرُ لِلْمَوْلَى لِأَنَّهُ اسْتَوْفَى مَنَافِعَ مَمْلُوكَةٍ لِلْمَوْلَى وَإِنْ لَمْ يَدْخُلْ بِهَا حَتَّى أَعْتَقَهَا فَالْمَهْرُ لَهَا لِأَنَّهُ اسْتَوْفَى مَنَافِعَ مَمْلُوكَةٍ لَهَا وَالْمُرَادُ بِالْمَهْرِ أَلْفُ الْمُسْمَى لِأَنَّ نِفَادَ الْعَقْدِ بِالْعِتْقِ اسْتَبْدَّ إِلَى وَقْتِ وُجُودِ الْعَقْدِ فَصَحَّتِ التَّسْمِيَةُ وَوَجِبَ الْمُسْمَى وَلِهَذَا لَمْ يَجِبْ مَهْرٌ آخَرُ بِالْوُطْئِ فِي نِكَاحٍ مَوْقُوفٍ لِأَنَّ الْعَقْدَ قَدْ اتَّحَدَ بِاسْتِنَادِ النِّفَادِ فَلَا يُوجِبُ إِلَّا مَهْرًا وَاحِدًا.

ترجمہ..... پس اگر باندی نے بغیر مولیٰ کی اجازت کے نکاح کیا ایک ہزار پر اور اس کا مہر مثل سو ہیں۔ پھر اس باندی کے ساتھ اس کے شوہر نے دخول کیا۔ پھر اس باندی کو اس کے مولیٰ نے آزاد کر دیا تو مہر مولیٰ کے لئے ہوگا۔ کیونکہ شوہر نے ایسے منافع وصول کئے ہیں جو مولیٰ کے مملوک ہیں اور اگر باندی کے ساتھ دخول نہیں کیا حتیٰ کہ اس کو آزاد کر دیا تو مہر باندی کے لئے ہوگا اس لئے کہ شوہر نے ایسے منافع وصول کئے ہیں جو باندی کے مملوک ہیں اور مراد مہر سے ایک ہزار مسمیٰ ہے۔ اس لئے کہ عتق کی وجہ سے عقد کا نفاذ وجود عقد کے وقت کی طرف منسوب ہے پس تسمیہ صحیح اور مسمیٰ واجب ہوگا۔ اور اسی وجہ سے نکاح موقوف میں وطی کی وجہ سے دوسرا مہر واجب نہیں ہوگا۔ کیونکہ عقد متحد ہے نفاذ کے منسوب ہونے کی وجہ سے پس نہیں واجب کرے گا مگر ایک مہر کو۔

تشریح صورت مسئلہ یہ ہے کہ باندی نے بغیر اپنے مولیٰ کی اجازت کے نکاح کیا اور مہر ایک ہزار درہم مقرر کیا۔ حالانکہ مہر مثل صرف سو درہم ہیں۔ پھر شوہر نے دخول کیا۔ اس کے بعد مولیٰ نے اپنی اس باندی کو آزاد کر دیا تو مہر کل کا کل مولیٰ کے لئے ہوگا۔ صورت مسئلہ میں کہ مٹی ایک ہزار اور مہر مثل سو درہم ہیں۔ اس لئے کہا تا کہ معلوم ہو جائے کہ اگر مٹی مہر مثل سے زائد ہو جائے تب بھی مٹی مولیٰ کے لئے ہوگا۔ بشرطیکہ دخول قبل الحلق ہو۔ دلیل اس کی یہ ہے کہ شوہر نے ایسے منافع حاصل کئے ہیں جو مولیٰ کے مملوک ہیں۔ لہذا بدل یعنی مہر بھی مولیٰ ہی کے لئے واجب ہوگا۔ اور اگر مولیٰ کے آزاد کر دینے کے بعد شوہر نے دخول کیا ہے یعنی دخول بعد الحلق ہے تو مہر معتقد باندی کے لئے ہوگا۔ کیونکہ اس صورت میں شوہر نے ایسے منافع وصول کئے ہیں جو باندی کے مملوک ہیں۔ لہذا بدل یعنی مہر بھی باندی ہی کے لئے واجب ہوگا۔

والمراد بالمہر الالف المسمی سے ایک اعتراض کا جواب ہے۔ اعتراض یہ ہے کہ دخول قبل الحلق کی صورت میں مولیٰ کے لئے مہر مثل کی مقدار واجب ہونا چاہئے اور جو مہر مثل سے زائد ہو وہ عورت کو دید یا جائے۔ کیونکہ من کل وجہ بیع کی قیمت مہر مثل ہے اور بیع مولیٰ کی ملک ہے لہذا بیع کی قیمت مولیٰ کے لئے ہونی چاہئے نہ کہ قیمت سے زائد۔ صاحب ہدایہ نے جواب میں فرمایا کہ مہر سے مراد ایک ہزار مٹی ہے نہ کہ مہر مثل۔ اس لئے کہ باندی کے آزاد ہونے کی وجہ سے عقد کا نفاذ وجود عقد کے وقت کی طرف منسوب ہوگا۔ یعنی جس وقت نکاح منعقد ہوا تھا اسی وقت سے نفاذ ہوگا۔ اگرچہ نفاذ کا اظہار آزادی کے بعد ہوا اور نکاح منعقد ہوا تھا ایک ہزار مٹی پر پس یہ تسمیہ صحیح ہو گیا۔ اور مٹی واجب ہوگا صرف یہ کلام ہے کہ اگر دخول کے بعد آزادی گئی تو یہ مہر مولیٰ کا ہوگا اور اگر دخول سے پہلے آزاد ہوئی تو یہ مہر اسی باندی کا ہوگا۔

اور اسی وجہ سے نفاذ عقد وجود عقد کی طرف منسوب ہے۔ نکاح موقوف میں وطی کی وجہ سے دوسرا مہر واجب نہیں ہوگا۔ مثلاً باندی نے بغیر مولیٰ کی اجازت کے نکاح کیا۔ پھر مولیٰ نے اجازت دیدی تو یہ نہیں ہوگا کہ اجازت سے پہلے جو وطی کی گئی ہے اس کا مہر واجب ہو۔ پھر اجازت کے بعد وطی سے مہر مٹی واجب ہو۔ کیونکہ اجازت سے جب وہی عقد نافذ ہوا جو موقوف تھا۔ تو گویا عقد کے وقت ہی اجازت ہو چکی تو ہر ایک وطی نکاح جائز میں واقع ہوئی۔ لہذا ایک ہی مہر لازم ہوگا۔ یعنی نفاذ وقت عقد کی طرف منسوب ہونے سے ایک ہی عقد رہا۔ دو عقد نہیں اور ایک عقد سے ایک مہر واجب ہوتا ہے لہذا یہاں بھی ایک ہی مہر واجب ہوگا۔

بیٹے کہ باندی سے وطی کی، اس نے بچہ جنا تو یہ ام الولد ہے اور باپ پر اس کی قیمت لازم ہے

اور مہر اس پر نہیں

وَمَنْ وَطِئَ امَةً ابْنَهُ فَوَلَدَتْ مِنْهُ فَهِيَ أُمُّ وَلَدٍ لَهُ وَعَلَيْهِ قِيمَتُهَا وَلَا مَهْرَ عَلَيْهِ وَمَعْنَى الْمَسْأَلَةِ أَنْ يَدْعِيَهُ الْآبُ وَوَجْهَهُ أَنَّ لَهُ وَلَايَةً تَمْلِكُ مَالِ ابْنِهِ لِلْحَاجَةِ إِلَى الْبَقَاءِ فَلَهُ تَمْلُكُ جَارِيَتِهِ لِلْحَاجَةِ إِلَى صَيَانَةِ الْمَاءِ غَيْرَ أَنَّ الْحَاجَةَ إِلَى ابْقَاءِ نَسْلِهِ دُونَهَا إِلَى ابْقَاءِ نَفْسِهِ فَلِهَذَا يَتَمَلَّكُ الْجَارِيَةَ بِالْقِيَمَةِ وَالطَّعَامِ بِغَيْرِ الْقِيَمَةِ ثُمَّ هَذَا الْمَلِكُ يَثْبُتُ قَبْلَ الْإِسْتِيلَادِ شَرْطًا لَهُ إِذَا الْمَصْحُوحُ حَقِيقَةُ الْمَلِكِ أَوْ حَقُّهُ وَكُلُّ ذَلِكَ غَيْرُ ثَابِتٍ لِلآبِ فِيهَا حَتَّى يَحْوَزَ لَهُ التَّزْوُجُ بِهَا فَلَا بُدَّ مِنْ تَقْدِيمِهِ فَتَبَيَّنَ أَنَّ الْوَطْئَ يَلَاقِي مَلِكَهُ فَلَا يَلْزَمُهُ الْعَقْرُ وَقَالَ زُفَرٌ وَالشَّافِعِيُّ رَحِمَهُمَا اللَّهُ يَجِبُ الْمَهْرُ لَاتِهِمَا يَثْبُتَانِ الْمَلِكُ حُكْمًا لِلْإِسْتِيلَادِ كَمَا فِي الْجَارِيَةِ الْمُشْتَرَكَةِ وَحُكْمُ الشَّيْءِ يَتَعَبُّهُ وَالْمَسْأَلَةُ مَعْرُوفَةٌ

ترجمہ اور جس شخص نے اپنے بیٹے کی باندی سے وطی کی۔ پھر اس باندی نے اس وطی سے بچہ جنا تو یہ باندی باپ کے لئے ام ولد ہوگی۔ اور

اس باپ پر باندی کی قیمت واجب ہوگی اور اس پر مہر واجب نہیں ہوگا۔ اور مسئلہ کی مراد یہ ہے کہ باپ اس ولد کا دعویٰ کرے اور اس کی وجہ یہ ہے کہ باپ کے لئے اپنے بیٹے کے مال کے مالک ہونے کی ولایت حاصل ہے۔ حاجت الی البقاء کی وجہ سے۔ پس باپ کے لئے اپنے بیٹے کی باندی کے مالک ہونے کی (ولایت) حاصل ہے۔ (اپنے) پانی کو محفوظ رکھنے کی ضرورت کی وجہ سے مگر یہ کہ اپنی نسل کو باقی رکھنے کی ضرورت کم تر ہے اپنی جان کو باقی رکھنے کے مقابلہ میں۔ پس اسی وجہ سے باندی کا مالک ہوگا قیمت کے ساتھ اور طعام کا بلا قیمت کے۔ پھر یہ ملک استیلا د سے پہلے ثابت ہوگی استیلا د کے لئے شرط ہو کر۔ اس لئے کہ استیلا د کو صحیح کرنے والی حقیقت ملک ہے یا حق ملک اور باندی میں باپ کے لئے (ان میں سے) کوئی بھی ثابت نہیں ہے۔ یہاں تک کہ باپ کے لئے اپنے بیٹے کی باندی کے ساتھ نکاح جائز ہے۔ پس ضروری ہے ملک کو مقدم ماننا۔ پس ظاہر ہو گیا کہ دہلی باپ کی ملک کے متصل ہے۔ لہذا باپ پر عقراً لازم نہیں ہوگا۔ اور امام زفرؒ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ مہر واجب ہوگا۔ کیونکہ یہ دونوں حضرات ملک کو استیلا د کا حکم مان کر ثابت کرتے ہیں۔ جیسا کہ مشترکہ باندی میں اور شی کا حکم شی کے بعد ہوتا ہے اور مسئلہ مشہور ہے۔

تشریح صورت مسئلہ یہ ہے کہ باپ نے اپنے بیٹے کی باندی سے دہلی کی۔ اس دہلی کے نتیجہ میں باندی نے بچہ جنا تو یہ باندی باپ کی ام ولد کہلائے گی اور باپ پر اس باندی کی قیمت واجب ہوگی۔ اگرچہ باپ فقیر ہو اور بچہ کی قیمت واجب نہیں ہوگی۔ البتہ باپ پر مہر واجب نہیں ہوگا۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ یہ باندی باپ کی ام ولد اس وقت ہوگی جب باپ اس بچہ کے نسب کا دعویٰ کرے کہ یہ بچہ میرے نطفہ سے ہے۔ اور باپ آزاد مسلمان عاقل ہو۔ دلیل اس کی یہ ہے کہ باپ کو یہ ولایت حاصل ہے کہ وہ اپنے بیٹے کے مال کا مالک ہو جائے۔ اپنی جان کو باقی رکھنے کے لئے (کیونکہ حدیث میں ہے انت و مالک لابیك یعنی تو اور تیرا مال تیرے باپ کے لئے ہے۔ حضرت عائشہ رضی اللہ عنہ سے روایت ہے ان رسول اللہ ﷺ قال ولد الرجل من کسبه فکلوا من اموالہم یعنی آدمی کی اولاد اس کے کسب سے ہے پس ان کے اموال میں سے کھاؤ۔ عمرو بن شعیبؒ سے روایت ہے ان النبی ﷺ قال ان اولادکم من اطیب کسبکم فکلوا من کسب اولادکم۔ یعنی حضور ﷺ نے فرمایا تمہاری اولاد تمہاری بہترین کمائی ہے سو تم اپنی اولاد کی کمائی میں سے کھاؤ۔ اور ہر وہ شخص جس کو اپنے بیٹے کے مال کے مالک بننے کی ولایت حاصل ہے بقاء نفس کی وجہ سے اس کو اپنے بیٹے کی باندی کے مالک بننے کی بھی ولایت حاصل ہے اپنے پانی کو محفوظ رکھنے کی وجہ سے۔

غیر ان الحاجۃ سے ایک اشکال کا جواب ہے۔ اشکال یہ ہے کہ اگر سیانۃ ماء بقاء نفس کے مانند ہے تو باپ پر باندی کی قیمت واجب نہ ہونی چاہئے۔ جیسا کہ کھانے پینے کی چیزوں میں باپ پر قیمت واجب نہیں ہوتی۔ صاحب ہدایہؒ نے جواب میں فرمایا کہ بقاء نسل کی ضرورت بقاء نفس کی ضرورت سے کمتر ہے۔ یہی وجہ ہے کہ بیٹے کو اس پر مجبور نہیں کیا جائے گا کہ وہ باپ کو استیلا د کے لئے باندی دے۔ کیونکہ یہ غیر ضروری ہے۔ پس اس فرق کی وجہ سے باپ باندی کا مالک بالقیمہ ہوگا۔ اور طعام کا بلا قیمت مالک ہوگا۔

ثم هذا الملك یثبت قبل الاستیلا د سے ایک اعتراض کا جواب ہے حاصل اعتراض یہ ہے کہ استیلا د کے لئے ضروری ہے کہ دہلی ملک میں کی گئی ہو۔ جیسا کہ ملوکہ باندی میں دہلی کی گئی ہو جیسا کہ مکاتبہ باندی میں۔ اور یہاں باپ کے لئے نہ حقیقت ملک ثابت ہے اور نہ حق ملک یہی وجہ ہے کہ بیٹے کی باندی کے ساتھ باپ کا نکاح جائز ہے اگر بیٹے کی باندی میں باپ کے لئے حقیقت ملک یا حق ملک ہوتا تو اس کے ساتھ نکاح درست نہ ہوتا۔ بہر حال باپ کے لئے بیٹے کی باندی میں جب نہ حقیقت ملک ثابت ہے اور نہ حق ملک تو یہ باندی اس کی ام ولد کیسے ہو سکتی ہے اور چونکہ غیر ملک میں دہلی کی گئی ہے لہذا باپ پر اس دہلی کی وجہ سے عقراً بھی واجب ہونا چاہئے تھا۔ جواب ضرورتاً باپ کی ملک کو دہلی پر مقدم مان لیا گیا ہے تاکہ باپ کا فعل حرام واقع نہ ہو۔ یا اس لئے کہ ملک صحت استیلا د کے لئے شرط ہے۔ اور شرطی شئی سے مقدم ہوتی ہے پس جب شرط ہونے کی وجہ سے ملک دہلی پر مقدم ہے تو یہ بات ظاہر ہو گئی کہ دہلی باپ کی ملک میں واقع ہوئی ہے اور جب دہلی ملک میں پائی گئی تو باپ پر عقراً بھی واجب نہیں ہوگا کیونکہ ملوکہ کے ساتھ دہلی کرنے سے عقراً لازم نہیں ہوتا ہے۔

امام زفرؒ اور امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ اس صورت میں باپ پر مہر واجب ہوگا دلیل یہ ہے کہ یہ دونوں بزرگ ملک کو استیلا کا حکم قرار دیتے ہیں اور حکم شئی شئی کے بعد ہوتا ہے لہذا باپ کی ملک و طی کے بعد ثابت ہوگی اور جب باپ کی ملک و طی کے بعد پائی گئی تو گویا باپ نے غیر مملوکہ باندی کے ساتھ طی کی ہے اور غیر مملوکہ کے ساتھ طی کرنے کی صورت میں مہر اور عقر واجب ہوتا ہے لہذا باپ پر اس طی کی وجہ سے مہر واجب ہوگا۔ جیسا کہ مشترک باندی میں یعنی ایک باندی باپ اور بیٹے کے درمیان مشترک ہے پھر اس مشترک باندی نے بچہ جنما باپ نے اس بچہ کے نسب کا دعویٰ کر دیا تو باپ سے اس بچہ کا نسب ثابت ہوگا اور باپ پر بالا جماع نصف عقر واجب ہوگا۔ امام زفرؒ اور امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ جاریہ مشترک میں باپ کی ایک گونہ ملک قائم ہے۔ اس کے باوجود باپ پر عقر واجب کیا گیا ہے۔ پس جس صورت میں باپ کی ملک بالکل قائم نہیں ہے اس صورت میں باپ پر بدرجہ اولیٰ عقر واجب ہونا چاہئے ان حضرات کے قیاس کا جواب یہ ہے کہ مسئلہ مذکورہ میں ملک کو طی پر مقدم مانا گیا ہے ضرورت کی وجہ سے تاکہ غیر ملک میں طی واقع نہ ہو اور اس مسئلہ میں چونکہ ایک گونہ ملک موجود ہے جو صحت استیلا کے لئے کافی ہے اس لئے تقدیم ملک کی کوئی ضرورت نہیں ہے۔ یہ مسئلہ جامع صغیر کی شروح میں مشہور ہے کہ ہمارے نزدیک ملک استیلا سے پہلے ثابت ہوگی شرط بن کر اور امام زفرؒ اور امام شافعیؒ کے نزدیک ملک استیلا کے بعد حکم بن کر ثابت ہوگی۔

فائدہ..... عقر آزاد عورتوں میں مہر مثل ہوتا ہے۔ اور باندی میں اگر باندی باکرہ ہے تو اس کی قیمت کا عشر، عقر کہلائے گا۔ اور اگر شبیہ ہے تو اس کی قیمت کا نصف عشر عقر کہلائے گا۔ (فتح القدیر)

بیٹے نے اپنی باندی کا نکاح باپ سے کر دیا، اس نے بچہ جنما تو ام الولد نہ ہوگی اور نہ باپ پر قیمت لازم ہوگی مہر لازم ہوگا اور اولاد آزاد ہوگی

قَالَ وَلَوْ كَانَ الْإِبْنُ زَوْجَهَا أَبَاهُ فَوَلَدَتْ مِنْهُ لَمْ تَصِرْ أُمًّا وَلَدَ لَهُ وَلَا قِيمَةٌ عَلَيْهِ وَعَلَيْهِ الْمَهْرُ وَلِلدَّاهِ خُرْلَانَةٌ صَحَّ التَّزْوُجُ عِنْدَنَا خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ لِخُلُوقِهَا عَنْ مِلْكِ الْآبِ الْأَبِ يُرَى أَنَّ الْإِبْنَ مَلَكَهَا مِنْ كُلِّ وَجْهِ فَمِنْ الْمَحَالِ أَنْ يَمْلِكَهَا الْآبُ مِنْ وَجْهِ وَكَذَا يَمْلِكُ مِنَ التَّصَرُّفَاتِ مَا لَا يَبْقَى مَعَهَا مِلْكُ الْآبِ لَوْ كَانَ قَدْ لَزِمَ ذَلِكَ عَلَى انْتِفَاءِ مِلْكِهِ إِلَّا أَنَّهُ يَسْقُطُ الْحَدُّ لِلشُّبْهِ فَإِذَا جَازَ النِّكَاحُ صَارَ مَأْوُهُ مَصُونًا بِهِ فَلَمْ يَثْبُتْ مِلْكُ الْيَمِينِ فَلَا تَصِيرُ أُمًّا وَلَدَ لَهُ وَلَا قِيمَةٌ عَلَيْهِ فِيهَا وَلَا فِي وَلَدِهَا لِأَنَّهُ لَمْ يَمْلِكْهَا وَعَلَيْهِ الْمَهْرُ لِأَنَّهُ لَزِمَ بِهِ النِّكَاحُ وَلِلدَّاهِ خُرْلَانَةٌ لِأَنَّهُ مَلَكَهُ أَخُوهُ فَعَقَّ عَلَيْهِ بِالْقَرَابَةِ.

ترجمہ..... اور اگر بیٹے نے اپنی باندی کا نکاح کیا اپنے باپ کے ساتھ پھر اس باندی نے اس باپ سے بچہ جنما تو وہ باندی باپ کی ام ولد نہیں ہوگی اور نہ باپ پر قیمت واجب ہوگی اور باپ پر مہر (واجب) ہوگا۔ اور اس باندی کا بچہ آزاد ہوگا کیونکہ نکاح ہمارے نزدیک صحیح ہے۔ امام شافعیؒ کا خلاف ہے باپ کی ملک سے باندی سے خالی ہونے کی وجہ سے کیا نہیں دیکھتے کہ بیٹا باندی کا سن کل وجہ مالک ہے۔ پس یہ بات محال ہے کہ باپ اس باندی کا سن وجہ مالک ہو۔ اور اسی طرح بیٹا ایسے تصرفات کا مالک ہے جن کے ساتھ باپ کی ملک باقی نہ رہ سکتی۔ اگر (ملک) ہوتی تو یہ باپ کی ملک نہ ہونے پر دلالت کرتا ہے۔ لیکن حد زنا شبہ کی وجہ سے ساقط ہو جاتی ہے۔ پھر جب نکاح جائز ہو گیا تو باپ کا نطفہ محفوظ ہو گیا نکاح کی وجہ سے تو ملک یقیناً ثابت نہیں ہوتی لہذا وہ باپ کی ام ولد بھی نہیں ہوگی۔ اور باپ پر قیمت (واجب) نہیں ہوگی نہ باندی میں اور نہ اس کی اولاد میں۔ اس لئے کہ باپ دونوں کا مالک نہیں ہوا ہے اور باپ پر مہر (واجب) ہے اس کے بذریعہ نکاح التزام کرنے کی وجہ سے۔ اور اس باندی کا بچہ آزاد ہوگا۔ کیونکہ اس کا بھائی اس کا مالک ہے لہذا اس پر قرابت کی وجہ سے آزاد ہو گیا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک بیٹے نے اپنی باندی کا اپنے باپ کے ساتھ نکاح کیا پھر اس باندی سے باپ کے نطفہ سے بچہ پیدا ہوا تو وہ باندی باپ کی ام ولد نہیں ہوگی اور نہ ہی باپ پر بیٹے کے لئے اس باندی کی قیمت واجب ہوگی البتہ باپ پر مہر واجب ہوگا اور اس باندی کی اولاد جو باپ کے نطفہ سے ہے آزاد ہوگی۔

اس بارے میں اختلاف ہے کہ بیٹے کی باندی کے ساتھ باپ کا نکاح جائز ہے یا نہیں۔ احناف جواز کے قائل ہیں اور امام شافعی عدم جواز کے۔ امام شافعی کی دلیل یہ ہے کہ بیٹے کے مال میں باپ کے لئے حق ملک حاصل ہے (انت و مالک لایبک کی وجہ سے) یہی وجہ ہے کہ اگر باپ نے اپنے بیٹے کی باندی کے ساتھ حرام سمجھ کر وطی کی تب بھی باپ پر حد زنا لازم نہیں ہوتی ہے اور ہر وہ شخص جس کے لئے کسی باندی میں حق ملک حاصل ہو اس باندی کے ساتھ اس کا نکاح جائز نہیں ہوتا ہے۔ لہذا بیٹے کی باندی کے ساتھ باپ کا نکاح جائز نہیں ہوگا۔

احناف کی دلیل..... یہ ہے کہ بیٹے کی باندی باپ کی ملک سے بالکل خالی ہے چنانچہ آپ غور کریں کہ بیٹا اس باندی کا من کل وجہ مالک ہے۔ من کل وجہ مالک ہونے کی دلیل یہ ہے کہ بیٹے کے لئے اس سے وطی کرنا حلال ہے اور اگر آزاد کر دے تو آزادی واقع ہو جائے گی۔ جب بیٹا من کل وجہ مالک ہے تو یہ بات امر محال ہے کہ باپ اس باندی کا من کل وجہ یا من وجہ مالک ہو اس لئے کہ جمع بین المملکین لشخصین فی محل واحد فی زمان واحد ممتنع ہے۔ دوسری وجہ یہ کہ بیٹا اس باندی میں ایسے تصرفات کا مالک ہے جن تصرفات کے ساتھ اگر باپ کی ملک ہوتی تب بھی باقی نہ رہتی۔ مثلاً بیٹا اپنی اس باندی کو فروخت کرنے، ہبہ کرنے، آزاد کرنے اور اجارہ پر دینے کا مالک ہے۔ پس یہ بھی باپ کی ملک نہ ہونے پر دلالت کرتا ہے۔

الافہ یسقط الخ سے امام شافعی کی دلیل کا جواب ہے حاصل جواب یہ ہے کہ باپ سے حد زنا ساقط ہو جاتی ہے۔ شبہ ملک کی وجہ سے ظاہر حدیث انت و مالک لایبک پر عمل کرتے ہوئے۔

بہر حال جب بیٹے کی باندی باپ کی ملک سے خالی ہے تو باپ کا نکاح درست ہوگا۔ اور جب باپ کا نکاح صحیح ہو گیا تو اس کا پانی نکاح کی وجہ سے محفوظ ہو گیا لہذا باپ کے لئے ملک یقین ثابت کرنے کی کوئی ضرورت نہیں ہے اور جب باپ کے لئے بیٹے کی باندی میں ملک یقین ثابت نہیں ہوتی تو یہ باندی باپ کی ام ولد بھی نہیں ہوگی اور باپ پر نہ باندی کی قیمت واجب ہوگی اور نہ اس کی اولاد کی۔ کیونکہ باپ دونوں کا مالک نہیں ہے۔ البتہ باپ پر مہر لازم ہوگا کیونکہ اس نے نکاح کے ذریعہ مہر کا التزام کیا ہے۔

اور اس باندی سے باپ کے نطفہ سے جو بچہ پیدا ہوا ہے وہ آزاد ہوگا اس لئے کہ باندی کا بچہ مولیٰ کی ملک ہوا کرتا ہے اور یہاں مولیٰ اس بچہ کا بھائی ہے لہذا اقربا بت کی وجہ سے یہ بچہ اپنے بھائی (مولیٰ) پر آزاد ہو جائے گا۔ حدیث من ملک ذارحم محرم متفق علیہ کی وجہ سے۔

آزاد عورت کسی غلام کی منکوحہ ہو پھر عورت نے مولیٰ شوہر سے کہا کہ اس کو میری طرف سے

ایک ہزار کے بدلے آزاد کر دے تو مولیٰ نے ایسا کر دیا تو نکاح فاسد ہے

قَالَ وَ إِذَا كَانَتْ الْحُرَّةُ تَحْتَ عَبْدٍ فَقَالَتْ لِمَوْلَاهُ اَعْتَقَهُ عَنِّي بِالْفِ بَالْفِ فَفَعَلَ فَسَدَ النِّكَاحُ وَقَالَ زُفَرٌ رَحِمَهُ اللَّهُ لَا يَفْسُدُ وَ اَصْلُهُ اَنَّهُ يَقَعُ الْعِتْقُ عَنِ الْاَمْرِ عِنْدَنَا حَتَّى يَكُونَ الْوَلَاءُ لَهُ وَلَوْ نَوَى بِهِ الْكُفَّارَةَ يَخْرُجُ عَنْ عَهْدِهَا وَ عِنْدَهُ يَقَعُ عَنِ الْمَامُورِ لِأَنَّهُ طَلَبَ اَنْ يُعْتَقَ الْمَامُورُ عَبْدُهُ عَنْهُ وَ هَذَا مَحَالٌ لِأَنَّهُ لَا يُعْتَقُ فِيمَا لَا يَمْلِكُهُ ابْنُ اَدَمَ فَلَمْ يَصِحُّ الطَّلَبُ فَيَقَعُ الْعِتْقُ عَنِ الْمَامُورِ وَلَنَا اَنَّهُ اَمَكَّنَ تَصَحُّيْحَهُ بِتَقْدِيمِ الْمِلْكِ بِطَرِيقِ الْاِقْتِضَاءِ إِذَا الْمِلْكُ

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ بند چہارم ۱۵۳ کتاب النکاح
 شَرَطُ لِبَصْحَةِ الْعَتَقِ عَنْهُ فَيَصِيرُ قَوْلُهُ اَعْتَقْتُ عَنِّي طَلَبَ التَّمْلِيكِ مِنْهُ بِالْأَلْفِ ثُمَّ أَمْرَهُ بِاعْتِقاقِ عَبْدِ الْأَمْرِ عَنْهُ وَ
 قَوْلُهُ اَعْتَقْتُ تَمْلِيكًا مِنْهُ ثُمَّ الْإِعْتِقاقِ عَنْهُ وَإِذَا ثَبَتَ الْمِلْكُ لِلْأَمْرِ فَسَدَ النِّكَاحُ لِلتَّاهِلِي بَيْنَ الْمَلِكَيْنِ.

ترجمہ..... اور اگر آزاد عورت کسی غلام کے تحت (منکوحہ) ہو۔ پھر اس عورت نے غلام کے مولیٰ سے کہا اس کو میری طرف سے ایک ہزار کے عوض آزاد کر دے پس مولیٰ نے (یہی) کیا تو نکاح فاسد ہو گیا اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ فاسد نہیں ہوگا اور اختلاف کی بنیاد یہ ہے کہ ہمارے نزدیک آزاد (حکم دہندہ) کی طرف سے واقع ہوگی حتیٰ کہ ولاء اسی کے لئے ہوگا۔ اور اگر آمر نے اس آزادی سے کفارہ کی نیت کی تو آمر کفارہ کی ذمہ داری سے نکل جائے گا اور امام زفرؒ کے نزدیک مامور (جس کو حکم دیا گیا) کی طرف سے (آزادی) واقع ہوگی۔ اس لئے کہ آمر نے اس بات کو طلب کیا کہ مامور اپنا غلام آمر کی طرف سے آزاد کر دے اور یہ محال ہے کیونکہ ایسی چیزوں میں آزادی نہیں جس کا انسان مالک نہ ہو۔ لہذا طلب کرنا صحیح نہیں ہوا۔ پس آزادی مامور کی طرف سے واقع ہو جائے گی۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ آمر کے (کلام) طلب اعتاق کو صحیح کرنا ممکن ہے اقتضاء ملک کو مقدم مان کر اس لئے کہ آمر کی طرف سے آزادی صحیح ہونے کے لئے ملک شرط ہے۔ پس آمر کے قول احق (کے معنی) ہو جائیں گے تملیک کو طلب کرنا (مولیٰ) (مامور) کی طرف سے ایک ہزار کے عوض۔ پھر حکم دیا آمر کے غلام کو آزاد کرنے کا آمر کی طرف سے اور مامور کا قول اعتقت آمر کو مالک بنانا پھر اس کی طرف سے آزاد کر دینا ہوا۔ اور جب آمر کیے لئے ملک ثابت ہوگئی تو نکاح فاسد ہو گیا۔ دونوں ملکوں (ملک نکاح اور ملک یمن) کے درمیان منافات کی وجہ سے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک آزاد عورت کسی غلام کی منکوحہ ہے عورت نے اپنے شوہر غلام کے مولیٰ سے کہا کہ اس غلام کو میری طرف سے ایک ہزار درہم کے عوض آزاد کر دے۔ مولیٰ نے کہا میں نے آزاد کر دیا تو اس صورت میں ائمہ اربعہ کے نزدیک نکاح فاسد ہو گیا اور امام زفرؒ کے نزدیک فاسد نہیں ہوگا۔ اختلاف کی بنیاد یہ ہے کہ ہمارے نزدیک آزادی آمر یعنی حرہ کی طرف سے واقع ہوئی ہے حتیٰ کہ ولاء آمر یعنی کے لئے ہوگا۔ اور اگر آمر نے اس آزادی سے کفارہ کی نیت کر لی تو آمر کی طرف سے کفارہ ادا ہو جائے گا۔ اور آمر کفارہ کی ذمہ داری سے سبکدوش ہو جائے گا اور امام زفرؒ کے نزدیک آزادی مامور (مولیٰ) کی طرف سے واقع ہوگی۔

امام زفرؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ آمر یعنی حرہ نے اپنے شوہر کے مولیٰ سے اس بات کی درخواست کی کہ وہ اپنا غلام اس کی طرف سے آزاد کر دے۔ اور یہ امر محال ہے کیونکہ آدمی جس کا مالک نہیں ہوتا اس میں اس کی طرف سے آزادی واقع نہیں ہو سکتی ہے لہذا آمر یعنی حرہ کا آزادی کی درخواست کرنا ہی صحیح نہیں ہے۔ پس غلام کی یہ آزادی مامور کی طرف سے واقع ہوگی نہ کہ آمر کی طرف سے۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ آمر کے کلام کو لغو ہونے سے بچانے کے لئے اس کو صحیح کرنے کی کوشش کی جائے گی درآنحالیکہ آمر کے کلام کو صحیح کرنا ممکن بھی ہے بایں طور کہ اقتضاء آمر کے لئے ملک کو مقدم مان لیا جائے گا اس لئے کہ صحت حلق کے لئے ملک شرط ہے اب آمر یعنی حرہ کے قول اعتقه عنی بالف کی تقدیر عبارت ہوگی بعہ عنی بالف ثم کن و کیلی بالا اعتاق یعنی میرے ہاتھ اس غلام کو ایک ہزار کے عوض فروخت کر دے پھر میری طرف سے وکیل ہو کر اس کو آزاد کر دے جواب میں مولیٰ کے قول اعتقت کی تقدیری عبارت ہوگی بعثک و اعتقه عنک یعنی میں نے تجھ کو فروخت کیا اور تیری طرف سے اس کو آزاد کر دیا۔ پس جب اقتضاء بیع پائی گئی تو آمر یعنی حرہ کے لئے ملک ثابت ہوگئی۔ لہذا ملک نکاح اور ملک یمن کے درمیان منافات کی وجہ سے نکاح فاسد ہو گیا۔

ہماری دلیل..... پر ایک اعتراض ہو سکتا ہے وہ یہ ہے کہ اگر مامور (مولیٰ) بیع کی صراحت کر دیتا اور یوں کہتا بیعت واعتقت تو بالاتفاق آزادی مامور کی طرف سے واقع ہوتی۔ کیونکہ آمر کی طرف سے قبولیت بیع نہیں پائی گئی ہے۔ پس جب صراحت بیع کی صورت میں آمر کی طرف سے

آزادی واقع نہیں ہوتی ہے تو اقتضاء بیع کی صورت میں بدرجہ اولیٰ آمر کی طرف سے آزادی واقع نہ ہونی چاہئے۔

جواب..... شی بسا اوقات ضمناً ثابت ہو جاتی ہے اگرچہ صراحۃً ثابت نہیں ہوتی۔ مثلاً ماں کے رحم میں جنین کی بیج ماں کے تابع ہو کر ضمناً ثابت ہو جاتی ہے۔ اور قصداً ثابت نہیں ہوتی۔

دوسرا اشکال یہ ہے کہ اگرچہ آمر کے لئے ملک یقیناً ثابت ہو گئی لیکن اس کے باوجود نکاح فاسد نہیں ہونا چاہئے دو وجہوں سے۔ ایک یہ کہ یہاں آمر کے لئے ملک اقتضاءً ثابت ہے اور جو چیز اقتضاءً ثابت ہوتی ہے وہ ضرورۃً ثابت ہوگی۔ اور جو چیز ضرورۃً ثابت ہوتی ہے وہ بقدر ضرورت ثابت ہوگی۔ اور ضرورت اس سے پوری ہو گئی کہ آمر کی طرف سے آزادی واقع ہو جائے۔ پس یہ ملک یقیناً فساد نکاح کی طرف متعدی نہیں ہوگی۔ دوسری وجہ یہ کہ یہاں آمر کے لئے ملک جوں ہی ثابت ہوگی فوراً حکم اعتاق کی وجہ سے زائل ہو جائے گی اور اس قسم کی ملک مفسد نکاح نہیں ہوتی ہے۔ مثلاً وکیل بالشراء نے جب اپنے موکل کے لئے اپنی منکوحوہ کو خرید تو وکیل کا نکاح فاسد نہیں ہوا۔ کیونکہ وکیل کے لئے جیسے ہی ملک ثابت ہوئی فوراً زائل ہو گئی۔ وجہ اول کا جواب یہ ہے کہ شی جب ثابت ہوتی ہے تو اپنے تمام لوازم کے ساتھ ثابت ہوتی ہے اور فساد نکاح بھی لوازم ملک میں سے ایک لازم ہے۔ لہذا نکاح فاسد ہو جائے گا۔

دوسری وجہ کا جواب یہ ہے کہ ملک ابتداءً ہی موکل کے لئے ثابت ہوتی ہے وکیل کے لئے نہیں جیسا کہ شمس اللائمہ کا مذہب مختار ہے لہذا وکیل کے نکاح کے فاسد ہونے کا سوال ہی پیدا نہیں ہوتا (فتح القدیر والکفایہ)

عورت نے کہا آزاد کر دو لیکن مال مقرر نہیں کیا تو نکاح فاسد نہیں ہوگا اور ولاء معتق کے لئے ہوگا

وَلَوْ قَالَتْ اَعْتَقْنِي وَلَمْ تَسَمِ مَا لَا لَمْ يَفْسُدِ النِّكَاحُ وَالْوِلَاءُ لِلْمُعْتِقِ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَمُحَمَّدٍ رَحِمَهُمَا اللَّهُ وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ رَحِمَهُ اللَّهُ هَذَا وَالْأَوَّلُ سَوَاءٌ لِأَنَّهُ يَفْقَدُ التَّمْلِيكَ بِغَيْرِ عَوْضٍ تَصَحُّبًا لِتَصَرُّفِهِ وَيُسْقِطُ اِعْتِبَارَ الْقَبْضِ كَمَا إِذَا كَانَ عَلَيْهِ كَفَّارَةٌ ظَهَارٌ فَأَمَرَ غَيْرَهُ أَنْ يُطْعِمَ عَنْهُ وَلَهُمَا أَنَّ الْهَبَةَ مِنْ شَرَطِهَا الْقَبْضُ بِالنَّصِّ فَلَا يُمَكِّنُ اسْقَاطُهُ وَلَا اِثْبَاتُهُ اِقْتِضَاءً لِأَنَّهُ فَعَلَ حَسْبَ بَخْلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ تَصَرَّفَ شَرْعِيٌّ وَفِي بَلْكَ الْمَسْأَلَةِ الْفَقِيرُ يَنْبُؤُ عَنِ الْأَمْرِ فِي الْقَبْضِ أَمَّا الْعَبْدُ فَلَا يَقَعُ فِي يَدِهِ شَيْءٌ لِيَنْبُؤَ عَنْهُ.

ترجمہ..... اور اگر اس مسئلہ میں آزاد عورت نے کہا اس کو میری طرف سے آزاد کر دے اور مال ذکر نہیں کیا تو نکاح فاسد نہیں ہوگا۔ اور ولاء آزاد کرنے والے یعنی مولیٰ کے لئے ہوگا۔ اور یہ امام ابو حنیفہ اور امام محمد کے نزدیک ہے اور ابو یوسف نے فرمایا کہ یہ اور اول دونوں برابر ہیں۔ کیونکہ بلا عوض مالک بنانے کو مقدم کر لیا جائے گا۔ آمر کے تصرف کو صحیح بنانے کے لئے اور قبضہ کا اعتبار ساقط ہو جائے گا جیسا کہ جب اس پر کفارہ ظہار ہو۔ پھر اپنے علاوہ کو حکم دیا کہ میری طرف سے کھانا کھلا دے۔ اور طرفین کی دلیل یہ ہے کہ ہبہ کے لئے قبضہ شرط ہے نص سے۔ پس اس کو ساقط کرنا ممکن نہیں ہے۔ اور اس کو اقتضاءً ثابت کرنا بھی (ممکن) نہیں ہے کیونکہ قبضہ فعل حسی ہے۔ بخلاف بیع کے اس لئے کہ وہ تصرف شرعی ہے اور اس مسئلہ میں فقیر قبضہ میں آمر کا نائب ہو جائے گا اور باغلام تو اس کے قبضہ میں کوئی چیز واقع نہیں ہوئی تاکہ وہ آمر (حرہ) کی طرف نائب ہوتا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ آزاد عورت نے اپنے شوہر غلام کے مولیٰ سے کہا کہ اس کو میری طرف سے آزاد کر دے اور مال ذکر نہیں کیا تو طرفین کے نزدیک نکاح فاسد نہیں ہوگا۔ اور ولاء معتق یعنی مولیٰ کے لئے ہوگا اور امام ابو یوسف فرماتے ہیں کہ یہ مسئلہ اور اول دونوں برابر ہیں۔ یعنی جس طرح مسئلہ اول میں آزادی آمر کی طرف سے واقع ہوئی تھی اور نکاح فاسد ہو گیا تھا اسی طرح اس مسئلہ میں بھی آزادی آمر (حرہ) کی

طرف سے واقع ہوگی اور نکاح فاسد ہو جائے گا۔

امام ابو یوسفؒ کی دلیل یہ ہے کہ جس طرح پہلے مسئلہ میں عاقل کے کام کو لغو ہونے سے بچانے کے لئے تملیک بالعوض یعنی بیع کو اقتضاء بمقدور مانا تھا اسی طرح اس مسئلہ میں اگر جو عاقل ہے اس کے تصرف کو صحیح بنانے کے لئے تملیک بالعوض یعنی ہبہ کو اقتضاء بمقدور مان لیا جائے گا اور تقدیری عبارت یہ ہوگی کہ آزاد عورت نے غلام کے مولیٰ سے کہا کہ پہلے اس غلام کو میرے لئے ہبہ کر دے پھر میری طرف سے وکیل بن کر اس کو آزاد کر دے۔ مولیٰ نے کہا کہ میں نے ایسا کر دیا یعنی اولاً یہ غلام تجھ کو ہبہ کر دیا۔ پھر تیری طرف سے وکیل بن کر اس کو آزاد کر دیا۔ اس تقریر سے یہ بات واضح ہوگی کہ غلام کی آزادی آمر (حرہ) کی طرف سے واقع ہوئی ہے۔ اور نکاح بھی فاسد ہو گیا۔ امام ابو یوسفؒ کی دلیل پر زیادہ سے زیادہ یہ اعتراض ہو سکتا ہے کہ ہبہ کے لئے قبضہ شرط ہے۔ اور صورت مذکورہ میں موہوب لہ یعنی آمر کی طرف سے قبضہ نہیں پایا گیا۔ پس یہ ہبہ کیسے تام ہوگا۔

جواب پہلے مسئلہ میں آمر کی طرف سے قبول جو رکن بیع ہے۔ اس کو ساقط کر دیا گیا تھا لہذا قبضہ جو ہبہ کے لئے شرط ہے اس کو ساقط کرنا بدوجہ اولیٰ ممکن ہوگا۔ پس جس طرح پہلے مسئلہ میں بغیر قبول کے بیع تام ہو گئی تھی، اسی طرح اس مسئلہ میں بغیر قبضہ کے ہبہ تام ہو جائے گا اور یہ ایسا ہے جیسا کہ ایک شخص پر کفارہ ظہار واجب تھا اس نے دوسرے کو حکم دیا کہ میری طرف سے ساٹھ مسکینوں کو کھانا کھلا دے۔ اس کے یہی معنی ہیں کہ پہلے مجھے طعام ہبہ کر پھر میری طرف سے مساکین کو ادا کر۔ پس اگر مامور نے ایسا کیا تو بالاتفاق اس کا کفارہ ادا ہو جائے گا حالانکہ اس ہبہ میں قبضہ نہیں پایا گیا۔ پس جس طرح یہاں شرط قبضہ ساقط ہو کر صحیح ہوا اسی طرح اس مسئلہ میں کہو کہ قبضہ کی شرط ساقط ہو کر غلام کا ہبہ ہوا۔ پھر مولیٰ نے عورت کی طرف سے آزاد کر دیا تو نکاح فاسد ہو گیا۔

طرفینؒ کی دلیل یہ ہے کہ ہبہ کے لئے قبضہ شرط ہے۔ حدیث لا تصح الہبۃ الا مقبوضۃ کی وجہ سے اور قبضہ کو ساقط کرنا بھی ممکن نہیں ہے۔ کیونکہ معاویہؓ چیز ساقط ہو سکتی ہے جو سقوط کا احتمال رکھے۔ اور قبضہ ہبہ میں کسی حال میں سقوط کا احتمال نہیں رکھتا ہے برخلاف رکن بیع کے کہ وہ سقوط کا احتمال رکھتا ہے۔ جیسا کہ بیع تعاطی میں ایجاب و قبول دونوں ساقط ہو جاتے ہیں۔ لہذا قبضہ فی الہبہ کو رکن بیع پر قیاس کرنا درست نہیں ہے۔ اور قبضہ کو اقتضاء ثابت کرنا بھی ممکن نہیں ہے۔ کیونکہ قبضہ فعل حسی ہے۔ اور فعل حسی قبول کی جنس سے نہیں ہے۔ لہذا اعتققت کے ضمن میں قبضہ کو ثابت کرنا ممکن نہیں ہے برخلاف بیع کے کیونکہ بیع تصرف شرعی ہے اس کو اعتققت کے ضمن میں ثابت کرنا صحیح ہے۔

وفی تلك المسألة میں امام ابو یوسفؒ کے قیاس کا جواب ہے۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ جب اس شخص نے جس پر کفارہ ظہار ہے دوسرے کو حکم دیا کہ وہ میری طرف سے فقیر کو کھانا دیدے۔ مامور نے فقیر کو کھانا دے دیا تو اس صورت میں فقیر آمر کی طرف سے نائب ہو کر قبضہ کر لے گا۔ پھر اپنے لئے قبضہ کرے گا۔ جیسے کہ فقیر کو جب زکوٰۃ دی جائے تو وہ اللہ کی طرف سے نائب ہو کر قبضہ کرتا ہے۔ پھر اپنے لئے قبضہ کرتا ہے۔ پس اس صورت میں ہبہ بغیر قبضہ کے نہیں رہا۔ اور رہا غلام تو مامور نے جب اس کو آزاد کیا تو اس کے قبضہ میں کوئی چیز واقع نہیں ہوتی تاکہ وہ غلام آمر کی طرف سے نائب بن سکے۔ پس اس صورت میں ہبہ بلا قبضہ کے رہا۔ پس جب فقیر قبضہ میں نائب ہے اور غلام نائب نہیں ہے۔ تو ایک کو دوسرے پر قیاس کرنا بھی درست نہیں ہے۔

بَابُ نِكَاحِ أَهْلِ الشِّرْكِ

ترجمہ..... مشرکین کے نکاح کے بیان میں

کسی کافر نے بغیر گواہوں کے یا کسی کافر کی عدت میں نکاح کیا اور یہ ان کے دین میں جائز ہے پھر دونوں مسلمان ہو گئے پہلا نکاح برقرار ہے یا نہیں..... اقوال فقہاء

وَإِذَا تَزَوَّجَ الْكَافِرُ بِغَيْرِ شُهُودٍ أَوْ فِي عِدَّةٍ كَافِرٍ وَذَلِكَ فِي دِينِهِمْ جَائِزٌ ثُمَّ أَسْلَمَا أَقْرَأَ عَلَيْهِ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ زُفَرٌ النِّكَاحُ فَاسِدٌ فِي الْوَجْهَيْنِ الْأَنَّهُ لَا يُتَعَرَّضُ لَهُمْ قَبْلَ الْإِسْلَامِ وَالْمُرَافَعَةُ إِلَى الْحُكَامِ وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ وَمُحَمَّدٌ رَحِمَهُمَا اللَّهُ فِي الْوَجْهِ الْأَوَّلِ كَمَا قَالَ أَبُو حَنِيفَةَ وَفِي الْوَجْهِ الثَّانِي كَمَا قَالَ زُفَرٌ رَحِمَهُمَا اللَّهُ. لَهُ أَنَّ الْخَطَابَاتِ عَامَّةً عَلَى مَا مَرَّ مِنْ قَبْلُ فَتَلْزَمُهُمْ وَإِنَّمَا لَا يُتَعَرَّضُ لَهُمْ لِذِمَّتِهِمْ إِعْرَاضًا لَا تَقْرِيرًا وَإِذَا تَرَافَعُوا أَوْ أَسْلَمُوا وَالْحُرْمَةُ قَائِمَةٌ وَجَبَ التَّفْرِيقُ وَلَهُمَا أَنْ حُرْمَةُ نِكَاحِ الْمُعْتَدَةِ مُجْمَعٌ عَلَيْهَا فَكَانُوا مُتَلَزِمِينَ لَهَا وَحُرْمَةُ النِّكَاحِ بِغَيْرِ شُهُودٍ مُخْتَلَفٌ فِيهِ وَلَمْ يَلْتَزِمُوا أَحْكَامَنَا بِجَمِيعِ الْإِخْتِلَافَاتِ وَلَا بِي حَنِيفَةَ أَنَّ الْحُرْمَةَ لَا يُمْكِنُ إِبْثَاتُهَا حَقًّا لِلشَّرْعِ لِأَنَّهُمْ لَا يَخَاطَبُونَ بِحَقُوقِهِ وَلَا وَجْهَ إِلَى إِنْجَابِ الْعِدَّةِ حَقًّا لِلزَّوْجِ لِأَنَّهُ لَا يَعْتَقِدُهُ بِخِلَافٍ مَا إِذَا كَانَتْ تَحْتَ مُسْلِمٍ لِأَنَّهُ يَعْتَقِدُهُ وَإِذَا صَحَّ النِّكَاحُ فَحَالَةُ الْمُرَافَعَةِ وَالْإِسْلَامِ حَالَةُ الْبَقَاءِ وَالشَّهَادَةِ لَيْسَتْ شَرْطًا فِيهَا وَكَذَا الْعِدَّةُ لَا تَنْفِيهَا كَالْمَنْكُوحَةِ إِذَا وَطِئَتْ بِشُبْهَةٍ.

ترجمہ..... اور اگر کافر نے بغیر گواہوں کے نکاح کیا یا کافر کی عدت میں تھی حالانکہ یہ ان کے دین میں جائز ہے پھر دونوں مرد و عورت مسلمان ہو گئے تو ای نکاح پر باقی رکھے جائیں گے۔ اور یہ امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک ہے اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ نکاح دونوں صورتوں میں فاسد ہے مگر یہ کہ ان سے تعرض نہ کرے۔ اسلام اور مرافعہ الی الحکام سے پہلے۔ اور امام ابو یوسفؒ اور امام محمدؒ نے فرمایا پہلی صورت میں جیسا کہ ابو حنیفہؒ نے کہا اور دوسری صورت میں جیسا کہ امام زفرؒ نے کہا۔ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ خطابات شرع عام ہیں۔ چنانچہ پہلے گذر چکا تو وہ کافروں کو بھی لازم ہوں گے اور ان کے ذمہ کی وجہ سے ان سے تعرض نہ کرنا اعراض کے طور پر ہے نہ کہ برقرار رکھنے کے طور پر اور جب انہوں نے (حکام کے پاس) مرافعہ کیا یا مسلمان ہو گئے اور حرمت موجود ہے تو تفریق واجب ہو گئی اور صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ معتدہ کے نکاح کا حرام ہونا متفق علیہ ہے۔ پس کفار اس کے ماننے کا التزام کرنے والے ہوں گے۔ اور بغیر گواہوں کے نکاح کی حرمت مختلف فیہ ہے اور انہوں نے تمام اختلافات کے ساتھ ہمارے احکام کا التزام نہیں کیا ہے اور امام ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ حرمت کو ثابت کرنا بطور حق شرع کے ممکن نہیں۔ اس لئے کہ وہ حقوق شرع کے مخاطب نہیں ہیں۔ اور کوئی وجہ نہیں عدت واجب کرنا بطور حق زوجہ کے۔ اس لئے کہ زوج اس کا اعتقاد نہیں رکھتا ہے۔ بخلاف اس کے جب (کتابیہ عورت) کسی مسلمان کے تحت ہو کیونکہ مسلمان اس کا اعتقاد رکھتا ہے۔ اور جب نکاح صحیح ہو گیا تو مرافعہ اور اسلام کی حالت بقائے نکاح کی حالت ہے اور شہادت حالت بقاء میں شرط نہیں ہے اور ایسے ہی عدت حالت بقاء کے منافی نہیں ہے۔ جیسے منکوحہ جبکہ شبہ کی ساتھ وطی کی گئی۔

تشریح..... مشرک وہ ہے جو خداوند تعالیٰ کے ساتھ کسی کو شریک بنائے جیسے نصرانی بت برست بشرطیکہ خدا کا اقرار کرتا ہو لیکن یہاں اہل شرک سے مطلقاً کافر مراد ہے جو مشرک اور منکر خدا سب کو شامل ہے۔ نکاح اہل شرک کو نکاح رقیق کے بعد بیان کیا ہے۔ اس لئے کہ مشرک مرتبہ میں

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۱۵۷ کتاب النکاح
 ریتی سے ادون اور اخس ہے۔ حق جل مجدہ کا ارشاد ہے ولعبد مومن غیر من مشرک۔

اس باب کے مسائل تین اصول پر مبنی ہیں۔ اول یہ کہ جو نکاح دو مسلمانوں کے درمیان صحیح ہوتا ہے۔ وہ دو کافروں میں بھی صحیح ہوگا۔ اسی معنی میں حضور ﷺ کا قول وارد ہے ولدت من نکاح لاسن سفاح یعنی میں نکاح سے پیدا ہوا ہوں نہ کہ زنا سے۔ دوسرا اصول یہ ہے کہ جو نکاح دو مسلمانوں میں شرط وغیرہ فوت ہونے سے فاسد یا باطل ہو جاتا ہے کافروں میں اس کی دو صورتیں ہیں ایک یہ کہ کفار بھی اس کو ممنوع سمجھتے ہیں۔ تو وہ ممنوع ہوگا۔ اور اگر کفار اس کو جائز سمجھتے ہیں تو امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک کافروں کے حق میں نکاح ہوگا۔ حتیٰ کہ اگر دونوں مسلمان ہو گئے تو اسی نکاح پر باقی رکھے جائیں گے۔ تیسرا اصول یہ کہ جو نکاح محل حرام ہونے کی وجہ سے حرام ہو۔ مثلاً بہن وغیرہ کے ساتھ نکاح کیا تو وہ ان کے اعتقاد پر جائز واقع ہوگا۔ اور مشائخ عراق کے قول پر فاسد ہوگا۔

صورت مسئلہ

ایک کافر نے کسی کافرہ عورت سے بغیر گواہوں کے نکاح کیا یا کسی کافر کی عدت میں تھی اس سے نکاح کیا اور یہ ان کے دین میں جائز بھی ہے۔ پھر دونوں مسلمان ہو گئے تو اس بارے میں امام ابوحنیفہؒ کا مذہب یہ ہے کہ دونوں کو سابقہ نکاح پر باقی رکھا جائے گا اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ دونوں صورتوں میں نکاح فاسد ہے۔ البتہ ان کے ساتھ تعرض نہیں کریں گے یہاں تک کہ وہ مسلمان ہو جائیں یا مسلمان عادل حاکم کے پاس مرافقہ کریں صاحبینؒ نے فرمایا کہ پہلی صورت یعنی نکاح بغیر شہود میں وہ حکم ہے جو امام صاحبؒ نے فرمایا اور دوسری صورت یعنی کافر کی معتدہ سے نکاح کرنے کی صورت میں وہ حکم ہے جو امام زفرؒ نے فرمایا۔

امام زفرؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ خطابات شرع عام ہیں۔ مثلاً باری تعالیٰ کا قول ولا تعزموا عقدہ النکاح حتیٰ یبلغ الکتاب اجلہ اور حضور ﷺ کا قول لا نکاح الا بشہود یعنی تم تعلق نکاح کا ارادہ بھی مت کرو۔ یہاں تک کہ عدت مقررہ اپنی ختم کو پہنچ جائے اور حضور ﷺ کا قول بغیر گواہوں کے نکاح نہیں ہوتا ہے لہذا حکم بھی علی العموم ثابت ہوگا اور چونکہ خطابات عام ہیں اس لئے وہ کافروں کو بھی لازم ہوں گے۔ البتہ کفار کے ساتھ تعرض نہیں کریں گے۔ اس لئے کہ ان کے ساتھ تعرض نہ کرنے کا عقد ذمہ کر رکھا ہے۔ لیکن یہ تعرض نہ کرنا اس لئے نہیں کہ ہم ان کے ان افعال کو درست سمجھتے ہیں بلکہ ان سے اعراض کرتے ہوئے ان کے ساتھ تعرض نہیں کیا جائے گا۔ جیسا کہ وہ بت پرستی کرتے ہیں اور ہم بطور اعراض کے ان سے تعرض نہیں کرتے۔ البتہ جب وہ اپنا معاملہ مسلمان حاکم کے پاس لے گئے یا اسلام قبول کر لیا۔ درآئیکہ حرمت نکاح موجود ہے تو اب تفریق لازم ہوگئی۔ کیونکہ باری تعالیٰ کا ارشاد ہے و ان احکم بینہم بما انزل اللہ ولا تتبع اھواہم آیت میں بینہم کی ضمیر کفار کی طرف راجع ہے ترجمہ ہوگا اور تو فیصلہ کر کفار کے درمیان اسی کے مطابق جو اللہ نے اتارا اور ان کی خواہشات کا اتباع مت کر اس آیت سے معلوم ہوتا ہے کہ مسلمان حاکم شریعت کے مطابق فیصلہ دے گا۔

صاحبینؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ معتدہ الغیر کے نکاح کی حرمت متفق علیہ ہے اور نکاح بغیر شہود کی حرمت مختلف فیہ ہے۔ کیونکہ امام مالکؒ اور ابن ابی لیلیٰؒ نکاح بغیر شہود کے جواز کے قائل ہیں اور کفار اہل ذمہ نے ہمارے متفق علیہ احکام کا التزام تو کیا ہے لیکن مختلف فیہ احکام کا التزام نہیں کیا ہے۔ پس معتدہ الغیر کے نکاح کی حرمت چونکہ متفق علیہ ہے اس لئے کفار اہل ذمہ اس حکم میں مسلمانوں کے تابع ہیں۔ اور چونکہ معتدہ الغیر کے ساتھ اہل اسلام کا نکاح فاسد ہے۔ اس لئے کافر اہل ذمہ کا نکاح بھی فاسد ہوگا۔ اور مسلمان ہونے یا مرافقہ کے بعد واجب التفریق ہوگا۔ اور نکاح بغیر شہود کی حرمت چونکہ مختلف فیہ ہے اس لئے کفار اہل ذمہ اس حکم میں مسلمانوں کے تابع نہیں ہوں گے بلکہ ان کے مذہب کے مطابق معتدہ الغیر کے ساتھ نکاح درست ہوگا۔ اور اسلام قبول کر لینے کے بعد اسی سابقہ نکاح پر باقی رکھا جائے گا۔

کتاب النکاح ۱۵۸ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 امام ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ عدت کی وجہ سے حرمت نکاح شارع کا حق بن کر ثابت ہوگی۔ یا زوجہ کا حق بن کر۔ اور یہ دونوں صورتیں ممکن
 نہیں ہیں۔ شارع کا حق بنا کر ثابت کرنا تو اس لئے ممکن نہیں کہ کفار حقوق شرع کے مخاطب نہیں ہیں اور شوہر کا حق بنا کر عدت واجب کرنا اس لئے
 ممکن نہیں کہ شوہر وجوب عدت کا اعتقاد ہی نہیں رکھتا۔ اس کے برخلاف اگر کوئی ذمیہ کتابیہ کسی مسلمان کے نکاح میں تھی۔ پھر مسلمان نے اس کو
 طلاق دیدی تو اس کتابیہ پر شوہر کا حق بن کر عدت واجب ہوگی۔ اس لئے کہ مسلمان وجوب عدت کا معتقد ہے۔ لہذا عدت میں اس کتابیہ کا نکاح
 درست نہیں ہوگا۔ پس جب عدت کی وجہ سے حرمت نکاح کو ثابت کرنے کی دو صورتیں تھیں اور یہ دونوں ممکن نہیں تو ایک کافر کا نکاح دوسرے کافر کی
 معتدہ سے صحیح ہوگا۔ اور جب نکاح صحیح ہو گیا تو حالت مرافعہ اور اسلام قبول کرنے کی حالت، حالت بقاء ہے اور حالت بقاء میں شہادت شرط نہیں
 ہے۔ یہی وجہ ہے کہ اگر نکاح کے بعد گواہ مر گئے تو نکاح باطل نہیں ہوتا۔ اور اسی طرح عدت حالت بقاء کے منافی نہیں ہے مثلاً کسی شخص کی منکوحہ
 سے یہ سمجھ کر نکاح کر لیا کہ اس کا شوہر مر گیا ہے اور طوطی بھی کر لی گئی ہے۔ اس کے بعد معلوم ہوا کہ وہ زندہ ہے تو نکاح اول کے باقی رہنے کے باوجود
 عدت واجب ہوگی۔ پس ثابت ہو گیا کہ عدت بقاء نکاح کے منافی نہیں ہے۔

مجوسی نے اپنی ماں سے یا بیٹی سے نکاح کیا پھر دونوں مسلمان ہو گئے تو دونوں میں تفریق کی جائے گی
 فَإِذَا تَزَوَّجَ الْمَجُوسِيُّ أُمَّهُ أَوْ ابْنَتَهُ ثُمَّ أَسْلَمَا فَرَّقَ بَيْنَهُمَا لِأَنَّ نِكَاحَ الْمُحَارِمِ لَهُ حُكْمُ الْبُطْلَانِ فِيمَا بَيْنَهُمَا
 عِنْدَهُمَا كَمَا ذَكَرْنَا فِي الْمُعْتَدَةِ وَوَجِبَ التَّعَرُّضُ بِالْإِسْلَامِ فَيُفَرِّقُ وَعِنْدَهُ لَهُ حُكْمُ الصَّحَّةِ فِي الصَّحِيحِ إِلَّا
 أَنَّ الْمُحَرِّمَةَ تَنَافَى فِي بَقَاءِ النِّكَاحِ فَيُفَرِّقُ بِخِلَافِ الْعِدَّةِ لِأَنَّهَا لَا تَنَافِي.

ترجمہ پس جب مجوسی نے اپنی ماں یا اپنی بیٹی سے نکاح کیا پھر دونوں مسلمان ہو گئے تو دونوں میں تفریق کر دی جائے گی (بالاجماع) کیونکہ
 صاحبینؒ کے نزدیک محرمات ابدیہ کا نکاح خود کفار کے درمیان باطل ہونے کا حکم رکھتا ہے جیسا کہ ہم نے معتدہ میں ذکر کیا۔ اور اسلام لانے کی وجہ
 سے تعرض کرنا واجب ہو گیا۔ (تو حاکم دونوں میں) تفریق کر دیگا۔ اور امام صاحبؒ کے نزدیک نکاح محارم کے لئے صحت کا حکم ہے۔ صحیح قول میں مگر
 محرمیت بقاء نکاح کے منافی ہے تو تفریق کر دی جائے گی۔ بخلاف عدت کے کیونکہ وہ بقاء نکاح کے منافی نہیں ہے۔

تشریح صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی آتش پرست نے اپنی ماں یا بیٹی یا محارم ابدیہ میں سے کسی کے ساتھ نکاح کیا پھر دونوں مسلمان ہو گئے تو
 اس بارے میں امام صاحبؒ کا قول صحیح یہ ہے کہ یہ نکاح صحیح تھا، اور بقول مشائخ عراق کے باطل تھا۔ یہی صاحبینؒ کا قول ہے لیکن اس پر سب متفق
 ہیں کہ مسلمان ہونے کے بعد دونوں میں تفریق کر دی جائے گی۔ صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ محرمات ابدیہ کا نکاح خود کافروں کے درمیان باطل ہونے
 کا حکم رکھتا ہے۔ جیسے ہم نے معتدۃ الغیر میں ذکر کیا ہے۔ یعنی پہلے مسئلہ میں کہا کہ غیر کی معتدہ سے نکاح کی حرمت متفق علیہ ہے۔ لہذا کفار اہل ذمہ
 بھی اس کا التزام کرنے والے ہوں گے۔

اسی طرح اہل اسلام کا اجماع ہے کہ محارم ابدیہ کا نکاح باطل ہے۔ لہذا اہل ذمہ اسی کے تابع ہوں گے۔ البتہ عقد ذمہ کی وجہ سے ان سے تعرض
 نہیں ہو سکتا تھا۔ لیکن جب وہ دونوں مسلمان ہو گئے تو اب حکم اسلام میں داخل ہوں گے۔ اور اسلام چونکہ محارم الا بدیہ کے نکاح کے منافی ہے۔ اس
 لئے اسلام لانے کی وجہ سے تعرض کرنا واجب ہو گیا۔ پس حاکم، دونوں میں تفریق کر دے گا۔

امام صاحبؒ کی دلیل یہ ہے کہ آتش پرست کا محارم الا بدیہ کے ساتھ نکاح اصل میں تو صحیح تھا۔ اور وجہ صحت وہی ہے جو ماقبل میں گذر چکی
 کہ حرمت حق شرع کی وجہ سے ہوگی یا حق زوج کی وجہ سے۔ حق شرع کی وجہ سے تو اس لئے نہیں ہو سکتی کہ کفار حقوق شرع کے مخاطب ہی نہیں ہیں تو
 گویا خطاب ان کے حق میں اترا ہی نہیں۔ کیونکہ وہ مبلغ علیہ السلام کی تکذیب کرتے ہیں اور رسول کی رسالت کا انکار کرتے ہیں اور ربی یہ بات کہ ہم

کو کفار پر ولایت الزام حاصل ہو سکتا اس لئے نہیں ہو سکتا کہ ولایت الزام تلوار کے ذریعہ حاصل ہوتی ہے یا محلجہ کے ذریعہ اور یہ دونوں چیزیں عقد ذمہ کی وجہ سے منقطع ہو گئیں۔ لہذا ہم کو ان پر ولایت الزام حاصل نہیں ہو سکتی۔ بہر حال حق شرع کی وجہ سے حرمت ثابت نہیں ہوگی۔ اور حق زوج کی وجہ سے اس لئے نہیں ہو سکتی کہ زوج آتش پرست اس کی حرمت کا اعتقاد ہی نہیں رکھتا ہے پس ثبوت حرمت کی دو صورتیں تھیں اور دونوں ممکن نہیں اس لئے ہم کہتے ہیں کہ ابتداء محارم ابدیہ کے ساتھ آتش پرست کا نکاح درست ہے۔

الا ان المحرمیۃ سے سوال کا جواب ہے۔

سوال یہ ہے کہ جب امام صاحبؒ کے نزدیک محارم کا نکاح ابتداء صحیح ہے تو اسلام لانے کے بعد بھی باقی رہنا چاہئے تفریق کیوں واجب کی گئی ہے؟

جواب کافر اسلام لانے کے بعد حقوق شرع کا مخاطب ہو گیا ہے اور شریعت اسلام میں محرمیت جس طرح ابتداء نکاح کے منافی ہے اسی طرح بقاء نکاح کے بھی منافی ہے۔ مثلاً ایک بالغہ عورت نے صغیر کے ساتھ اس کی ثبوت رضاعت میں نکاح کیا۔ پھر اس عورت نے اس صغیر کو دودھ پلا دیا تو یہ اس کا رضاعی بیٹا ہو گیا۔ پس اس عورت کا نکاح باطل ہو جائے گا۔ اور جب اسلام لانے کی وجہ سے کافر شریعت کا پابند ہو گیا تو اب اس کے ساتھ تعرض کرنا واجب ہوگا۔ اور حاکم دونوں میں تفریق کر دے گا۔ بخلاف عدت کے کیونکہ عدت بقاء نکاح کے منافی نہیں ہے۔ اس لئے معتدۃ الغیر کے نکاح کو اسلام لانے کے بعد بھی باقی رکھا گیا ہے۔

دونوں میں سے ایک کے اسلام سے تفریق کی جائے گی اور مرافعہ کی صورت میں تفریق نہیں کی جائے گی

ثُمَّ بِإِسْلَامٍ أَحَدِهِمَا يُفْرَقُ بَيْنَهُمَا وَبِمُرَافَعَةٍ أَحَدِهِمَا لَا يُفْرَقُ عِنْدَهُ خِلَافًا لَهُمَا وَالْفَرْقُ أَنَّ اسْتِحْقَاقَ أَحَدِهِمَا لَا يَنْطُلُ بِمُرَافَعَةٍ صَاحِبِهِ إِذَا لَا يَتَغَيَّرُ بِهِ اِعْتِقَادُهُ أَمَّا اِعْتِقَادُ الْمَصْرُ بِالْكَفْرِ لَا يُعَارِضُ اِسْلَامَ الْمُسْلِمِ لِأَنَّ اِلْسْلَامَ يَغْلُو وَ لَا يُغْلَى وَلَوْ تَرَافَعَا يُفْرَقُ بِالْاِجْمَاعِ لِأَنَّ مُرَافَعَتَهُمَا كَتَحْكِيمِهِمَا.

ترجمہ پھر (مجوسی مرد و عورت میں سے) ایک کے مسلمان ہونے سے دونوں میں تفریق کر دی جائے گی۔ اور ایک کے مرافعہ کرنے سے تفریق نہیں کی جائے گی۔ امام صاحبؒ کے نزدیک صاحبین کا اختلاف ہے۔ اور فرق یہ ہے کہ ان دونوں میں سے ایک کا استحقاق اس کے ساتھی کے مرافعہ کرنے سے باطل نہیں ہوگا۔ کیونکہ اس کی وجہ سے اس کا اعتقاد نہیں بدلے گا۔ بہر حال مصر بالکفر کا اعتقاد مسلمان کے اسلام کا معارض نہیں ہوگا۔ اس لئے کہ اسلام غالب رہتا ہے مغلوب نہیں رہتا۔ اور اگر دونوں نے مرافعہ کیا تو بالا جماع تفریق کر دی جائے گی۔ کیونکہ دونوں کا مرافعہ کرنا ایسا ہے جیسا کہ دونوں کا حکم بنانا۔

تشریح صورت مسئلہ یہ ہے کہ مجوسی نے محارم میں سے کسی کے ساتھ نکاح کیا۔ پھر ان دونوں میں سے ایک نے اسلام قبول کر لیا تو بالاتفاق دونوں میں تفریق کر دی جائے گی۔ اور اگر ان میں سے کسی ایک نے قاضی کے پاس مرافعہ کیا (حکم اسلام طلب کیا) تو امام صاحبؒ کے نزدیک تفریق نہیں کی جائے گی۔ اور صاحبین کے نزدیک تفریق کر دی جائیگی۔

صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ اصل نکاح تو باطل تھا لیکن عقد ذمہ کی وجہ سے تعرض نہیں کیا جاسکتا تھا۔ پس جب ان دونوں میں سے ایک نے مرافعہ یعنی حکم اسلام طلب کیا اور حکم اسلام کے لئے مطیع ہو گیا تو ان دونوں میں تفریق کر دی جائے گی جیسا کہ اگر ان دونوں میں سے ایک مسلمان ہو جاتا تو بالاتفاق تفریق کر دی جاتی پس ان دونوں میں سے ایک کا مسلمان ہونا ایسا ہے جیسا کہ دونوں کا مسلمان ہونا۔ اسی طرح ان دونوں میں

کتاب النکاح ۱۶۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 سے ایک کا مرافعہ کرنا ایسا ہے جیسا کہ دونوں کا مرافعہ کرنا۔ اور ان دونوں کے مرافعہ کرنے کی صورت میں بالاتفاق تفریق کی جاتی۔ لہذا ایک کے
 مرافعہ کرنے کی صورت میں بھی تفریق کر دی جائے گی۔

امام ابوحنیفہؒ کی دلیل..... اور دونوں صورتوں میں وجہ فرقی یہ ہے کہ اصل نکاح تو صحیح تھا اور ان دونوں میں سے ایک کا قاضی کے پاس مرافعہ کرنا اور
 حکم اسلام کو طلب کرنا دوسرے ساتھی کے خلاف اس کے حق کو باطل کرنے میں حجت نہیں ہوگا۔ بلکہ اس کا اعتقاد دوسرے کے اعتقاد کے معارض
 ہے۔ اور مرتج نہ ہونے کی وجہ سے ایک کو دوسرے پر ترجیح بھی نہیں ہوگی۔ لہذا حکم صحت سابقہ حالت پر باقی رہے گا۔ اس کے برخلاف جب ان
 دونوں میں سے ایک نے اسلام قبول کر لیا تو تفریق کر دی جائے گی۔ کیونکہ اسلام غالب رہتا ہے مغلوب نہیں۔ لہذا مصر علی الکفر کا اعتقاد مسلمان
 کے اسلام کے معارض نہیں ہو سکتا ہے۔ بلکہ مسلمان کے اسلام کو ترجیح دے کر دونوں میں تفریق کر دی جائے گی۔

اور اگر دونوں نے قاضی کے پاس مرافعہ کیا اور حکم اسلام طلب کیا تو بالاتفاق تفریق کر دی جائے گی کیونکہ ان دونوں کا مرافعہ کرنا ایسا ہے جیسا کہ
 دونوں کا کسی تیسرے کو حکم بنانا اور یہ دونوں اگر کسی کو حکم بناتے اور اس سے حکم اسلام طلب کرتے تو حکم کے لئے جائز تھا کہ ان دونوں کے درمیان تفریق
 کر دے۔ پس قاضی عموم ولایت کی وجہ سے زیادہ مستحق ہے کہ ان دونوں میں تفریق کر دے۔ اسی کی طرف اللہ تعالیٰ نے اشارہ فرمایا ہے۔ فَبِإِنْ
 جَاءَ وَكَفَّ احْكُم بَيْنَهُم بِمَا أَنْزَلَ اللَّهُ..... الآية پس اگر وہ تیرے پاس آئیں تو ان کے درمیان اسی کے مطابق فیصلہ کرو جو اللہ نے نازل کیا ہے۔

مرتد کا مسلمان، کافر، مرتدہ عورت سے نکاح جائز نہیں

وَلَا يَحْجُوزُ أَنْ يَنْزَوِيَ الْمُرْتَدَّةُ مُسْلِمَةً وَلَا كَافِرَةً وَلَا مُرْتَدَّةً لِأَنَّهُ مُسْتَحَقٌّ لِلْقَتْلِ وَالْإِمْهَالُ ضَرُورَةُ النَّأْمِلِ
 وَالنِّكَاحُ يُشْغِلُهُ عَنْهُ فَلَا يَشْرَعُ فِي حَقِّهِ وَكَذَا الْمُرْتَدَّةُ لَا يَنْزَوِي عَنْهَا مُسْلِمٌ وَلَا كَافِرٌ لِأَنَّهَا مَحْبُوسَةٌ لِلنَّأْمِلِ وَ
 خِدْمَةُ الزَّوْجِ تَشْغِلُهَا عَنْهُ وَلِأَنَّهُ لَا يَنْتَظِمُ بَيْنَهُمَا الْمَصَالِحُ وَالنِّكَاحُ مَا شَرَعَ لِعَيْنِهِ بَلْ لِمَصَالِحِهِ

ترجمہ..... اور جائز نہیں کہ مرتد نکاح کرے کسی مسلمان عورت سے اور نہ کافرہ سے اور نہ مرتدہ سے اس لئے کہ مرتد واجب القتل ہے۔ اور مہلت
 دینا غور و فکر کرنے کی وجہ سے ہے۔ اور نکاح اس کو غور و فکر سے غافل کر دیگا۔ پس نکاح اس کے حق میں غیر مشروع ہے۔ اور ایسے ہی مرتدہ اس کے
 ساتھ نہ مسلمان نکاح کرے اور نہ کافر۔ کیونکہ مرتدہ مجبوس ہے غور و فکر کے لئے۔ اور شوہر کی خدمت اس کو (غور و فکر) سے غافل کر دے گی۔ اور اس لئے
 کہ ان دونوں کے درمیان مصالح نکاح حاصل نہیں ہو سکتے ہیں اور نکاح لذتہ مشروع نہیں کیا گیا بلکہ مصالح نکاح کے لئے (مشروع کیا گیا ہے)

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ مرتد کے لئے اجازت نہیں کہ وہ مسلمان عورت یا کافرہ یا مرتدہ سے نکاح کرے۔ دلیل یہ کہ مرتد نفیس ردت کی
 وجہ سے واجب القتل ہے۔ کیونکہ حضور ﷺ کا قول ہے من غیر دینہ فاقولہ، یعنی جس شخص نے اپنا دین بدل ڈالا اس کو قتل کر دو۔

والامہال ضرورۃ الشامل سے ایک سوال کا جواب ہے۔ سوال یہ ہے کہ مرتد چونکہ واجب القتل ہے لہذا اس کو مہلت نہ دینی چاہئے۔
 جواب مرتد کو تین دن کی مہلت اس لئے دی گئی تاکہ وہ غور و فکر کر کے ان شبہات کو دور کرے جو اس کو اسلام کے بارے میں پیش آئے ہیں۔ اور نکاح
 چونکہ اس کو غور و فکر سے غافل کر دیتا ہے اس لئے نکاح مرتد کے حق میں مشروع نہیں کیا گیا۔

اس دلیل پر ایک اعتراض ہوگا۔ وہ یہ کہ قاتل عمد بھی قصاصاً واجب القتل ہے۔ لہذا اس کا نکاح بھی درست نہ ہونا چاہئے۔ حالانکہ قاتل عمد کے
 لئے نکاح جائز ہے۔ جواب..... قصاص میں غنوم مستحب ہے۔ چنانچہ باری تعالیٰ کا ارشاد ہے۔ فَمَنْ عَفَىٰ لَهُ مِنْ أَخِيهِ شَيْءٌ فَاتَّبِعْ
 بِالْمَعْرُوفِ۔ پس جب قصاص میں غنوم مستحب ہے تو قاتل واجب القتل نہیں رہا۔ اس کے برخلاف مرتد کیونکہ وہ بالعموم اپنے ارتداد سے رجوع

نہیں کرے گا۔ اس وجہ سے کہ وہ محاسن اسلام پر مطلع ہونے کے بعد مرتد ہوا ہے۔ پس اس کے باوجود اس کا ارتداد اس کے گمان میں کسی قوی شبہ کی وجہ سے ہے۔ مگر اشکال اب بھی باقی ہے۔ کیونکہ زانی محض جس کا زانیہ یا اقرار سے ثابت ہوا ہے واجب القتل ہے۔ یعنی سنگسار کر کے ہلاک کر دینا ضروری ہے۔ اس کے باوجود اس کا نکاح درست ہے۔ حالانکہ آپ کے بیان کے مطابق درست نہ ہونا چاہئے۔ جواب ممکن ہے کہ گواہ گواہی سے رجوع کر لیں اور رجوع کر لیں جائے۔

دوسری صورت یہ ہے کہ مرتدہ کے ساتھ نہ مسلمان نکاح کرے اور نہ کافر۔ دلیل یہ ہے کہ مرتدہ کو محبوس کیا جاتا ہے تاکہ وہ غور و فکر کر کے اپنے شبہات دور کر لے۔ اور شوہر کی خدمت اس کو غور و فکر کرنے سے غافل کر دے گی۔ اس لئے اس کے حق میں بھی نکاح مشروع نہیں کیا گیا ہے۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ مصالح نکاح ان دونوں کے درمیان حاصل نہیں ہو سکتے ہیں اور نکاح لذتہ مشروع نہیں کیا گیا۔ بلکہ نکاح کے مصالح کے لئے مشروع کیا گیا ہے۔ نکاح کے مصالح مثلاً سکنتی، ازدواج، تولد و تناسل وغیرہ۔

زوجین میں سے ایک مسلمان ہو تو بچہ مسلمان ہوگا

فَإِنْ كَانَ أَحَدُ الزَّوْجَيْنِ مُسْلِمًا فَلَوْلَدٌ عَلَى دِينِهِ وَكَذَلِكَ إِنْ أَسْلَمَ أَحَدُهُمَا وَلَهُ وَلَدٌ صَغِيرٌ صَارَ وَلَدُهُ مُسْلِمًا بِإِسْلَامِهِ لِأَنَّ فِي جَعْلِهِ تَبَعًا لَهُ نَظَرًا لَهُ وَلَوْ كَانَ أَحَدُهُمَا كِتَابِيًّا وَالْآخَرُ مَجُوسِيًّا فَلَوْلَدٌ كِتَابِيٌّ لِأَنَّ فِيهِ نَوْعَ نَظَرٍ لَهُ إِذَا الْمَجُوسِيَّةُ شَرٌّ مِنْهُ وَالشَّافِعِيُّ يُخَالِفُنَا فِيهِ لِلتَّعَارُضِ وَنَحْنُ أَتْبَعْنَا التَّرَجِيحَ.

ترجمہ..... پس اگر احد الزوجین مسلمان ہے تو بچہ اسی کے دین پر ہوگا۔ اور ایسے ہی اگر ان دونوں میں سے ایک مسلمان ہو گیا اور حال یہ کہ اس کے لئے صغیر بچہ ہے تو اس کا بچہ احد الزوجین کے اسلام کی وجہ سے مسلمان ہوگا۔ اس لئے کہ بچہ کو مسلمان کے تابع بنانے میں بچہ کے لئے نظر شفقت ہے۔ اور اگر ان دونوں میں سے ایک کتابی اور دوسرا مجوسی ہے تو بچہ کتابی ہوگا کیونکہ اس میں بچہ کے لئے ایک قسم کی شفقت ہے۔ اس وجہ سے کہ مجوسی ہونا کتابی ہونے سے بدتر ہے اور امام شافعی بچہ کو کتابی کے تابع بنانے میں ہمارے مخالف ہیں تعارض کی وجہ سے اور ہم نے ترجیح ثابت کر دی۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر احد الزوجین مسلمان ہو تو بچہ دین اسلام پر ہوگا۔ اس پر آئمہ اربعہ کا اجماع ہے۔ اس کی صورت یہ ہے کہ زوجین کافر ہیں۔ پھر عورت مسلمان ہوگئی یا مرد مسلمان ہو گیا۔ اس کے بعد آخر پر اسلام پیش کرنے سے پہلے بچہ پیدا ہو گیا تو اب یہ بچہ دین میں مسلمان کے تابع ہوگا۔ بشرطیکہ بچہ اور احد الزوجین میں جو مسلمان ہے دونوں ایک دہریہ ہوں۔ اور اگر تباہین دارین ہو گیا یا اس طور کہ مسلمان باپ دارالاسلام میں ہے اور بچہ دارالحرب میں یا اس کے برعکس ہے تو بچہ اپنے باپ کے اسلام کی وجہ سے مسلمان نہیں ہوگا۔ دوسری صورت یہ ہے کہ احد الزوجین مسلمان ہو گیا اور اس کا ایک صغیر بچہ ہے تو یہ بچہ احد الزوجین کے اسلام کی وجہ سے مسلمان ہوگا۔

دلیل یہ ہے کہ اس بچہ کو مسلمان کے تابع بنانے میں اس پر شفقت ہے دنیا میں بھی اور آخرت میں بھی دنیا میں تو یہ کہ اس کے ساتھ کفار جیسا سلوک نہیں کیا جائے گا اور مرنے کے بعد مسلمانوں کے قبرستان میں دفن کریں گے۔ اور آخرت میں یہ کہ عذاب جہنم سے نجات پاویگا اور اگر احد الزوجین کتابی اور دوسرا مجوسی یا بت پرست ہے تو بچہ کتابی کے تابع ہوگا۔ حتیٰ کہ اس کا ذبیحہ حلال اور مسلمان کے ساتھ اس کا نکاح جائز ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ بچہ کو کتابی کے تابع بنانے میں بھی بچہ پر ایک گونہ شفقت ہے۔ اس لئے کہ مجوسی ہونا کتابی ہونے سے زیادہ بدتر ہے چنانچہ دنیا میں کتابی کا ذبیحہ حلال اور کتابیہ سے مسلمان کا نکاح درست ہے۔ اور آخرت میں اہل کتاب کا عذاب مجوس سے کم ہوگا۔

حضرت امام شافعی بچہ کو کتابی کے تابع بنانے میں ہمارے مخالف ہیں۔ چنانچہ اگر باپ کتابی اور ماں مجوسی ہے تو امام شافعی کا صحیح قول یہ ہے کہ بچہ مجوسی ہوگا۔ اسی کے قائل امام احمد ہیں اور دوسرا قول یہ ہے کہ بچہ باپ کے تابع ہو کر کتابی ہوگا۔ اسی کے قائل امام مالک ہیں۔ اور اگر ماں کتابی

کتاب النکاح ۱۶۲ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
اور باپ مجوسی ہے تو امام شافعی کا صرف ایک قول ہے کہ بچہ باپ کے تابع ہو کر مجوسی ہوگا نہ اس کا ذبیحہ حلال ہوگا اور نہ اس کے ساتھ کسی مسلمان کا نکاح درست ہوگا۔

للتعارض سے امام شافعی کی دلیل ہے۔ دلیل کا حاصل یہ ہے کہ الحاقین میں تعارض ہے یعنی اگر بچہ کو مجوسی کے ساتھ لاحق کریں تو اس کے ساتھ مسلمان کا نکاح اور اس کا ذبیحہ حرام ہوگا۔ اور اگر کتابی کے ساتھ الحاق کریں تو اس کا ذبیحہ بھی حلال اور اس کے ساتھ مسلمان کا نکاح بھی جائز ہوگا۔
حاصل یہ کہ مجوسی کے ساتھ الحاق موجب حرمت ہے اور کتابی کے ساتھ موجب حلت ہے۔ اور قاعدہ ہے کہ جب حرمت اور حلت جمع ہو جائیں تو ترجیح حرمت کو ہوگی اور حرمت مجوسی کے تابع بنانے میں ہے۔ اس لئے بچہ کو مجوسی کے تابع کیا گیا۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ ہم نے وجہ ترجیح بیان کر دی۔ وہ یہ کہ بچہ کو کتابی کے تابع بنانے میں اس پر شفقت ہے۔ اس لئے بچہ کو کتابی کے تابع بنایا گیا ہے۔

عورت مسلمان ہوگئی اور اس کا خاوند کافر ہے قاضی اس پر اسلام پیش کرے گا اگر مسلمان ہو گیا تو عورت بیوی برقرار رہے گی ورنہ دونوں کے درمیان تفریق کی جائے گی، اقوال فقہاء

وَإِذَا أَسْلَمَتِ الْمَرْأَةُ وَزَوْجُهَا كَافِرٌ عَرَضَ الْقَاضِي عَلَيْهِ الْإِسْلَامُ فَإِنْ أَسْلَمَ فَهِيَ امْرَأَتُهُ وَإِنْ أَبَى فَرَّقَ بَيْنَهُمَا وَكَانَ ذَلِكَ طَلَاقًا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ مُحَمَّدٍ وَإِنْ أَسْلَمَ الزَّوْجُ وَ تَحْتَهُ مَجُوسِيَّةٌ عَرَضَ عَلَيْهَا الْإِسْلَامُ فَإِنْ أَسْلَمَتْ فَهِيَ امْرَأَتُهُ وَإِنْ أَبَتْ فَرَّقَ الْقَاضِي بَيْنَهُمَا وَلَمْ تَكُنِ الْفُرْقَةُ بَيْنَهُمَا طَلَاقًا وَقَالَ أَبُو يُوسُفَ لَا تَكُونُ الْفُرْقَةُ طَلَاقًا فِي الْوَجْهَيْنِ أَمَّا الْعَرَضُ فَمَذْهَبُنَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا يُعَرِّضُ الْإِسْلَامُ لِأَنَّ فِيهِ تَعَرُّضًا لَهُمْ وَقَدْ ضَمِنَّا بِعَقْدِ الدِّمَةِ أَنْ لَا تَعَرِّضَ لَهُمْ إِلَّا أَنْ يَمْلِكَ النِّكَاحَ قَبْلَ الدُّخُولِ غَيْرَ مُتَأَكِّدٍ فَيَنْقَطِعُ بِنَفْسِ الْإِسْلَامِ وَ بَعْدَهُ مُتَأَكِّدٌ فَيَسَاجِلُ إِلَى انْقِصَاءِ ثَلَاثِ حَيْضٍ كَمَا فِي الطَّلَاقِ وَلَنَا أَنَّ الْمَقْصِدَ قَدْ فَاتَتْ فَلَا بُدَّ مِنْ سَبَبٍ يَتَبَنَّى عَلَيْهِ الْفُرْقَةُ وَالْإِسْلَامُ طَاعَةٌ لَا يَصْلَحُ سَبَبًا لَهَا فَيُعَرِّضُ الْإِسْلَامُ لِيُخْصَلَ الْمَقْصِدُ بِالْإِسْلَامِ أَوْ تَثْبُتِ الْفُرْقَةُ بِالْإِبَاءِ وَجَهٌ قَوْلِ أَبِي يُوسُفَ أَنَّ الْفُرْقَةَ بِسَبَبٍ يَشْتَرِكُ فِيهِ الزَّوْجَانِ فَلَا يَكُونُ طَلَاقًا كَالْفُرْقَةِ بِسَبَبِ الْمِلْكِ وَلَهُمَا أَنَّ بِالْإِبَاءِ امْتِنَاعٌ عَنِ الْإِمْسَاكِ بِالْمَعْرُوفِ مَعَ قُدْرَتِهِ عَلَيْهِ بِالْإِسْلَامِ فَيَتَوَبُّ الْقَاضِي مَنَابَهُ فِي التَّسْرِيحِ كَمَا فِي الْحَبِّ وَالْعُبَّةِ أَمَّا الْمَرْأَةُ فَلَيْسَتْ بِأَهْلٍ لِلطَّلَاقِ فَلَا يَتَوَبُّ مَنَابَهَا عِنْدَ إِبَائِهَا ثُمَّ إِذَا فَرَّقَ الْقَاضِي بَيْنَهُمَا بِإِبَائِهَا فَلَهَا الْمَهْرُ إِنْ كَانَ دَخَلَ بِهَا لِنَاكِدِهِ بِالْدُّخُولِ وَإِنْ لَمْ يَكُنْ دَخَلَ بِهَا فَلَا مَهْرَ لَهَا لِأَنَّ الْفُرْقَةَ مِنْ قَبْلِهَا وَالْمَهْرُ لَمْ يَتَأَكَّدْ فَاشْبَهَ الرِّدَّةَ وَالْمُطَاوَعَةَ.

ترجمہ..... اور جب عورت مسلمان ہوئی حالانکہ اس کا شوہر کافر ہے تو قاضی اس کے شوہر پر اسلام پیش کرے گا۔ پس اگر وہ مسلمان ہو گیا تو وہ عورت اس کی بیوی ہے اور اگر انکار کر دیا تو (قاضی) دونوں میں تفریق کر دے گا۔ اور یہ تفریق طرفین کے نزدیک طلاق ہوگی۔ اور اگر شوہر مسلمان ہو گیا اور اس کے تحت مجوسیہ ہے تو (قاضی) اس پر اسلام پیش کرے۔ پس اگر وہ اسلام لائی تو وہ اپنے شوہر کی بیوی ہے اور اگر انکار کر دیا تو قاضی دونوں کے درمیان تفریق کر دے گا اور (یہ) فرقت ان دونوں میں طلاق نہیں ہے۔ اور ابو یوسفؒ نے فرمایا کہ فرقت دونوں صورتوں میں طلاق نہیں ہے۔ رہا اسلام پیش کرنا تو (یہ) ہمارا مذہب ہے۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ اسلام پیش نہیں کیا جائے گا۔ کیونکہ اسلام پیش کرنے میں ذمیوں سے تعرض کرنا ہے۔ حالانکہ عقد ذمہ کے ذریعہ ہم نے اس بات کی ضمانت دی ہے کہ ہم ان سے تعرض نہیں کریں گے مگر یہ کہ ملک نکاح دخول سے پہلے

غیر مؤکد ہے۔ اس لئے اسلام لاتے ہی نکاح منقطع ہو جائے گا۔ اور دخول کے بعد مؤکد ہے۔ اسوجہ سے تین حیض گزرنے تک مہلت دی جائے گی۔ جیسا کہ طلاق میں۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ مقاصد نکاح تو فوت ہو گئے۔ پس ایسے سبب کا ہونا ضروری ہے جس پر فرقت کی بنیاد قائم ہو۔ اور اسلام لانا تو فرمانبرداری ہے وہ فرقت کا سبب نہیں ہو سکتا۔ تو اب اسلام پیش کرے تاکہ اسلام لانے کی وجہ سے مقاصد نکاح حاصل ہوں یا انکار کی وجہ سے فرقت ثابت ہو۔ اور ابو یوسفؒ کے قول کی وجہ یہ ہے کہ فرقت (کا وقوع) ایسے سبب سے ہوا جس میں مرد اور عورت دونوں شریک ہیں۔ پس (یہ) فرقت طلاق نہیں ہوگی۔ جیسے وہ فرقت جو مالک ہونے کی وجہ سے ہوتی ہے۔ اور طرفین کی دلیل یہ ہے کہ (شوہر) اباء عن الاسلام کی وجہ سے اسماک بالمعروف سے رک گیا حالانکہ شوہر اسلام لا کر اسماک بالمعروف پر قادر تھا۔ پس قاضی تشریح بالا احسان میں اس کا قائم مقام ہوگا جیسا کہ مقطوع الذکر اور عنین میں۔ بہر حال عورت تو وہ طلاق کی اہل نہیں ہے۔ لہذا قاضی عورت کے اباء عن الاسلام کے وقت اس عورت کا قائم مقام نہیں ہوگا۔ پھر جب قاضی نے عورت کے انکار کی وجہ سے دونوں میں تفریق کر دی تو عورت کے لئے مہر ہوگا اگر اس کے ساتھ دخول کیا تھا۔ دخول کے ذریعہ مہر کے مؤکد ہونے کی وجہ سے اور اگر اس کے ساتھ دخول نہیں کیا تھا تو اس عورت کے لئے مہر نہیں ہوگا۔ اس لئے کہ فرقت عورت ہی کی جانب سے آئی اور مہر مؤکد نہیں ہوا۔ پس ردت اور مطاوعت ابن زودج کے مشابہ ہو گیا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ عورت مسلمان ہو گئی اور اس کا شوہر کافر ہے کتابی یا غیر کتابی۔ تو اب قاضی شوہر پر اسلام پیش کرے گا۔ اگر قاضی کے اسلام پیش کرنے پر شوہر مسلمان ہو گیا تو وہ عورت اس کی بیوی ہے اور نکاح بدستور رہے گا اور اگر شوہر نے اسلام لانے سے انکار کر دیا تو قاضی دونوں میں تفریق کر دے گا۔ اور یہ تفریق طرفین کے نزدیک طلاق ہے۔ فسخ نکاح نہیں۔ دوسری صورت یہ ہے کہ شوہر مسلمان ہو گیا اور اس کے تحت مجوسیہ ہے تو قاضی مجوسیہ عورت پر اسلام پیش کرے گا اگر وہ اسلام لائی تو یہ اس کی بیوی ہے۔ نکاح بدستور باقی ہے اور اگر اسلام لانے سے انکار کر دیا تو قاضی دونوں میں تفریق کر دیگا۔ اور یہ فرقت طلاق نہیں ہوگی بلکہ فسخ نکاح ہوگا۔ امام ابو یوسفؒ نے فرمایا کہ دونوں صورتوں میں تفریق طلاق نہیں ہوگی۔ برابر ہے کہ شوہر اسلام لانے سے انکار کرے یا عورت انکار کرے بلکہ فسخ نکاح ہوگا۔

اس تفریق کو فسخ ماننے کا فائدہ یہ ہے کہ تفریق کے بعد بھی عد طلاق میں کمی نہیں آئے گی۔ حتیٰ کہ اگر آخر کے مسلمان ہونے کے بعد دوسری مرتبہ نکاح کر لیا تو شوہر تین طلاقیں کا مالک ہوگا۔ اور جن کے نزدیک فرقت طلاق ہے ان کے نزدیک دوسری مرتبہ نکاح کرنے کے بعد شوہر دو طلاقیں کا مالک ہوگا فرقت کی وجہ سے ایک کم ہوگئی۔ حاصل یہ کہ امام ابو یوسفؒ کے نزدیک شوہر انکار کرے یا عورت دونوں صورتوں میں تفریق فسخ ہے اور طرفین کے نزدیک شوہر کے انکار کرنے سے جو تفریق ہوگی وہ طلاق ہے فسخ نہیں اور عورت کے انکار کرنے سے جو تفریق ہے وہ فسخ ہوگی طلاق نہیں۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ آخر پر اسلام پیش کرنا ہمارا مذہب ہے۔ ورنہ امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ آخر پر اسلام پیش نہیں کیا جائے گا۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ اسلام پیش کرنے میں ذمیوں کے ساتھ تعرض کرنا ہے۔ حالانکہ عقد ذمہ کے ذریعہ ہم نے اس بات کی ضمانت دی ہے کہ ہم ان کے ساتھ کوئی تعرض نہیں کریں گے۔ مگر چونکہ ملک نکاح دخول سے پہلے غیر مؤکد ہے اس لئے اسلام لاتے ہیں نکاح منقطع ہو جائے گا۔ اور دخول کے بعد ملک نکاح مؤکد ہو جاتی ہے اس لئے وقوع فرقت تین حیض کے گزرنے تک مؤخر ہو جائے گا۔ جیسا کہ طلاق میں یعنی دخول سے پہلے نفس طلاق نکاح کو منقطع کر دیتی ہے اور دخول کے بعد نکاح انقضاء عدت کے بعد منقطع ہوگا۔

صاحب ہدایہ کی عبارت فیتنا اجل الی القضاء ثلث حیض میں ثلث حیض غلط ہے کیونکہ امام شافعیؒ کے نزدیک عدت میں طہر معتبر ہے نہ کہ حیض۔ مگر تصحیح عبارت کے طور پر یوں کہا جاسکتا ہے کہ امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ اے خفیو! تمہارے نزدیک مناسب ہے کہ وقوع فرقت تین حیض گزرنے تک مؤخر کر دیا جائے اس صورت میں عبارت بے غبار ہو جائے گی۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ عورت کے مسلمان ہونے یا مجوسیہ کے شوہر کے مسلمان ہونے سے مقاصد نکاح فوت ہو گئے اور افوات امر حادث

کتاب النکاح ۱۶۴ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم

ہے اس لئے اس کے واسطے ایسے سبب کا ہونا ضروری ہے جس پر اس کی بنیاد قائم ہو سکے۔ اب دو ہی صورتیں ہیں۔ مقاصد نکاح کے فوات کا سبب اسلام کو قرار دیں یا اس شخص کے کفر کو جو ابھی تک کفر پر باقی ہے۔ صورت اول تو ممکن نہیں۔ کیونکہ اسلام طاعت اور فرمانبرداری ہے۔ مقاصد نکاح جیسی نعمتوں کے فوات ہونے کا سبب نہیں ہو سکتا۔ اور صورت ثانیہ بھی ممکن نہیں۔ کیونکہ من بقى علی کفرہ کا کفر پہلے سے موجود ہے اور اس کفر نے نہ تو ابتداءً نکاح کو منع کیا اور نہ بقاءً مقاصد نکاح (نعمتوں) کو فوت کیا۔ پس ان دونوں کے علاوہ کسی تیسری چیز کا ہونا ضروری ہے۔ جس کو سبب قرار دیا جاسکے اس وجہ سے قاضی من بقى علی کفرہ پر اسلام پیش کرے۔ پس اگر وہ مسلمان ہو گیا تو الحمد للہ مقاصد نکاح ہی حاصل ہو جائیں گے فرقت کی ضرورت ہی نہیں۔ اور اگر اسلام لانے سے انکار کر دیا تو فرقت ثابت ہو جائے گی۔ پس یہ اباء عن الاسلام مقاصد نکاح کے فوت ہونے کا سبب ہوگا۔ کیونکہ اباء عن الاسلام سبب نعمت کا سبب بننے کی صلاحیت رکھتا ہے اور چونکہ فوات مقاصد نکاح کے لئے فرقت لازم ہے لہذا جو سبب ہوگا فوات کا وہی سبب ہوگا اس کے لازم یعنی فرقت کا۔ اس لئے احناف کہتے ہیں کہ من بقى علی کفرہ پر اسلام پیش کیا جائے گا۔ تا کہ اس کے اباء عن الاسلام کو تفریق کا سبب بنایا جاسکے۔ رہا امام شافعی کا یہ کہنا کہ ذمیوں کیساتھ تعرض ممتنع ہے۔ تو ہم کہتے ہیں کہ جبری تعرض ممتنع ہے۔ لیکن اس کے ساتھ اختیاری طور پر نفس بات چیت کرنا ممتنع نہیں ہے۔ ہمارے مذہب کی تائید اس حدیث سے بھی ہوتی ہے جو مؤطا میں ابن شہاب الزہری سے روایت ہے:

حدیث: ان ابنة الوليد بن المغيرة كانت تحت صفوان بن امية فاسلمت يوم الفتح و هرب زوجها صفوان بن امية من الاسلام فلم يفرق رسول الله ﷺ بينه وبين امرأته حتى اسلم صفوان واستقرت عنده امرأته بذلك النكاح.

ترجمہ: ولید بن مغیرہ کی بیٹی صفوان ابن امیہ کے تحت (نکاح) میں تھی۔ فتح کے دن وہ مسلمان ہو گئی اور اس کا شوہر صفوان ابن امیہ اسلام سے بھاگ گیا۔ تو حضور ﷺ نے اس کے اور اس کی بیوی کے درمیان تفریق نہیں کی۔ یہاں تک کہ صفوان مسلمان ہو گیا اور اس کے پاس اس کی بیوی اسی نکاح سے باقی رہی۔

اور طحاوی اور ابن العربی نے ذکر کیا ان عمرؓ، فرق بین نصرانی و بین نصرانیہ بابائہ عن الاسلام یعنی حضرت عمرؓ نے نصرانی اور نصرانیہ کے درمیان تفریق کی نصرانی کے اسلام سے انکار کر دینے کی وجہ سے۔ و ذکر اصحابنا ان رجلا من تغلب اسلمت امرأته و هی نصرانیة فرفعت الی عمر بن الخطاب فقال له اسلم والافرت بینکما فابی ففرق بینہما یعنی ہمارے اصحاب نے ذکر کیا کہ تغلب کا ایک آدمی اس کی بیوی مسلمان ہو گئی حالانکہ وہ نصرانیہ تھی۔ اس نے حضرت عمرؓ کی عدالت میں معاملہ پیش کیا آپ نے فرمایا اس سے تو اسلام لاؤرنہ تم دونوں میں تفریق کر دی جائے گی اس نے (اسلام لانے سے) انکار کر دیا تو آپ نے ان دونوں میں تفریق کر دی۔ ان احادیث سے اسلام کا پیش کرنا ثابت ہے۔ (الکفایہ - فتح القدیر)

امام شافعیؒ کے ساتھ بحث و مباحثہ سے فراغت پا کر جو قول ابی یوسفؒ سے امام ابو یوسفؒ کے ساتھ بات چیت کرنا چاہتے ہیں۔ کیونکہ انہوں نے فرمایا کہ تفریق دونوں صورتوں میں طلاق نہیں بلکہ فسخ ہے۔ ابو یوسفؒ کے قول کی وجہ یہ ہے کہ فرقت ایسے سبب سے واقع ہوئی جس میں زوجین دونوں شریک ہیں۔ یعنی ان دونوں میں سے ہر ایک کی طرف سے متحقق ہے۔ مطلب یہ کہ ایک مسلمان ہو اور دوسرے نے اسلام لانے سے انکار کیا تب فرقت واقع ہوئی اور ہر وہ فرقت جو ایسے سبب سے ہو جس میں عورت و مرد دونوں شریک ہوں طلاق نہیں ہوگی۔ مثلاً احد الزوجین دوسرے کا مالک ہو گیا تو اس کی وجہ سے جو فرقت ہوگی وہ طلاق نہیں ہوگی بلکہ فسخ نکاح ہوگا۔

طرفین کی دلیل اور دونوں صورتوں میں وجہ فرق یہ ہے کہ اباء عن الاسلام کی وجہ سے شوہر امساک بالمعروف سے رک گیا۔ حالانکہ وہ اسلام قبول

کر کے اسماک بالمعروف پر قادر تھا اور شریعت کا اصول ہے کہ اگر شوہر اسماک بالمعروف سے رک جائے تو قاضی تسریح بالا احسان میں شوہر کے قائم مقام ہوگا اور تسریح نام ہے طلاق کا لہذا قاضی کی یہ تفریق طلاق کہلائے گی۔ جیسا کہ مقطوع الذکر اور عینین کی صورت میں عورت کے مطالبہ پر قاضی تفریق کر دے گا۔ اور یہ تفریق طلاق ہوگی۔ اسی طرح یہاں مرد کی جانب سے تفریق طلاق ہے۔ اور بہر حال عورت تو وہ طلاق کی اہلیت ہی نہیں رکھتی لہذا اس کے انکار عن الاسلام کے وقت قاضی تسریح بالا احسان میں اس کا قائم مقام نہیں ہو سکتا۔ کیونکہ تسریح (طلاق) عورت کی طرف سے متصور ہی نہیں ہے۔ پھر عورت کے اسلام لانے سے انکار کر دینے کی وجہ سے جب قاضی نے تفریق کر دی تو اب دیکھنا ہے کہ شوہر نے اس عورت کے ساتھ دخول کر لیا تھا یا نہیں اگر دخول کر لیا گیا تو عورت کے لئے کامل مہر واجب ہوگا۔ کیونکہ دخول کی وجہ سے مہر مؤکد ہو گیا ہے اور اگر دخول نہیں کیا تو عورت کے لئے مہر نہیں ہوگا۔ کیونکہ فرقت عورت کی جانب سے واقع ہوئی۔ اور عدم دخول کی وجہ سے مہر مؤکد بھی نہیں ہوا ہے۔ پس یہ ردت اور مطاوعت ابن زوج کے مشابہ ہو گیا یعنی عورت مرتدہ ہو گئی۔ العیاذ باللہ! اپنے شوہر کے بیٹے کو اپنے اوپر قدرت دی۔ پس اگر یہ بعد الدخول ہے تو عورت کے لئے کامل مہر ہوگا اس لئے کہ دخول کی وجہ سے مہر مؤکد ہو گیا۔ اور اگر قبل الدخول ہے تو اس کے لئے مہر نہیں ہوگا۔ واللہ اعلم۔

عورت دار الحرب میں مسلمان ہو گئی اور شوہر کافر ہے یا حربی مسلمان ہو گیا اور اس کی بیوی مجوسیہ ہے فرقت ہوگی یا نہیں

وَإِذَا اسْلَمَتِ الْمَرْأَةُ فِي دَارِ الْحَرْبِ وَزَوْجُهَا كَافِرٌ أَوْ اسْلَمَ الْحَرْبِيُّ وَتَحْتَهُ مَجُوسِيَّةٌ لَمْ يَقَعْ الْفَرْقُ عَلَيْهَا حَتَّى تَحِيضَ ثَلَاثَ حِيضٍ ثُمَّ تَبَيَّنَ مِنْ زَوْجِهَا وَهَذَا لِأَنَّ الْإِسْلَامَ لَيْسَ سَبَبٌ لِلْفَرْقِ وَالْعَرَضُ عَلَى الْإِسْلَامِ مُتَعَدِّلٌ لِقُصُورِ الْوِلَايَةِ وَلَا بُدَّ مِنَ الْفَرْقِ رَفْعًا لِلْفَسَادِ فَأَقَمْنَا شَرْطَهَا وَهُوَ مُضَى الْحِيضِ مَقَامَ السَّبَبِ كَمَا فِي حُفْرِ السَّيْرِ وَلَا فَرْقَ بَيْنَ الْمَدْخُولِ بِهَا وَغَيْرِ الْمَدْخُولِ بِهَا وَالشَّافِعِيُّ يَفْصِلُ كَمَا مَرَّ لَهُ فِي دَارِ الْإِسْلَامِ .

ترجمہ..... اور اگر کوئی عورت دار الحرب میں اسلام لائی حالانکہ اس کا شوہر کافر ہے یا کوئی مرد حربی مسلمان ہو گیا اور اس کے تحت مجوسیہ عورت ہے۔ تو اس عورت پر فرقت واقع نہیں ہوگی۔ یہاں تک کہ اس کو تین حیض آجائیں۔ پھر وہ اپنے شوہر سے باندھ ہو جائے گی۔ اور یہ اس لئے کہ اسلام فرقت کا سبب نہیں ہے۔ اور کافر کو اسلام پر پیش کرنا محال ہے حاکم کی تصویر ولایت کی وجہ سے اور فساد دور کرنے کے لئے فرقت ضروری ہے۔ پس ہم نے فرقت کی شرط اور وہ حیض کا گذرنا ہے سبب کے قائم مقام کر دیا۔ جیسا کہ کنواں کھودنے میں۔ اور مدخول بہا اور غیر مدخول بہا کے درمیان کوئی فرق نہیں ہے۔ اور امام شافعی ویسی ہی تفصیل کرتے ہیں جیسا ان کا قول دار الاسلام میں گذرا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ دار الحرب میں ایک عورت مسلمان ہوئی اور اس کا شوہر کافر ہے یا حربی مرد مسلمان ہوا اور اس کے نکاح میں مجوسیہ عورت ہے تو دونوں صورتوں میں زوجین کے درمیان تفریق نہیں ہوگی۔ یہاں تک کہ وہ عورت تین حیض گزار لے اور اگر ذوات الحیض میں سے نہ ہو تو تین ماہ گزارے۔ پھر تین حیض یا تین ماہ گزارنے کے بعد فرقت واقع ہوگی۔ اور یہ عورت اپنے شوہر سے باندھ ہو جائے گی۔ یہ بات ذہن نشین رہے کہ فرقت واقع ہونے کے بعد پھر عدت کے لئے دوسرے تین حیض یا تین ماہ گزارے۔ (یعنی شرح ہدایہ)

دلیل سے پہلے یہ سمجھ لیجئے کہ عبارت العرض علی الاسلام متعذر میں قلب ہے۔ اصل میں ہے عرض الاسلام علی الکافر متعذر۔ کیونکہ اسلام پر کافر کو نہیں پیش کیا جاتا بلکہ کافر پر اسلام پیش کیا جاتا ہے اور یہ جیسا کہ کہا جاتا ہے۔ عرضت الناقة علی الحوض اور ادخلت الخاتم فی الاصبع اصل میں عرضت الحوض علی الناقة اور ادخلت الاصبع فی الخاتم ہے۔

اب دلیل کا حاصل یہ ہے کہ اسلام لانے کا سبب نہیں ہو سکتا جیسا کہ پہلے مسئلہ میں معلوم ہو گیا اور چونکہ دار الحرب میں اہل اسلام کو ولایت بھی حاصل نہیں ہے اس لئے دار الحرب میں کافر پر اسلام پیش کرنا بھی محال ہے۔ اور فساد دور کرنے کے لئے فرقت کا ہونا بھی ضروری ہے (فساد مسلمان کا کافر کے تحت ہونا) پس جب سبب فرقت یعنی اہل اسلام کا مقدر ماننا معتذر ہو گیا تو ہم نے فرقت کی شرط (تین حیض کا گذرنا اگر ذوات الخیض میں سے ہے یا تین ماہ کا گذرنا اگر ذوات الخیض میں سے نہیں ہے) کو سبب فرقت کے قائم مقام بنا دیا جیسا کہ کنواں کھودنے میں صورت یہ ہے کہ ایک آدمی نے عام راستہ یا ملک غیر میں کنواں کھود دیا۔ پھر اس میں آدمی یا جانور گر کر مر گیا تو کھودنے والا ضامن ہے اس لئے کہ کنویں میں گرنے کی علت گرنے والے کا قتل اور بوجھ ہے لیکن قتل گرنے کا سبب نہیں بن سکتا۔ کیونکہ یہ امر طبعی ہے اس میں کوئی تعدی نہیں۔ اور گرنے کا سبب مٹی (چلنا) ہے۔ مگر مٹی کو بھی سبب بنانا محال ہے۔ کیونکہ راستہ میں چلنا مباح ہے۔ لہذا گرنے کی شرط (کنواں کھودنا) کو سبب کے قائم مقام بنا کر صاحب شرط یعنی کنواں کھودنے والے کو ضامن قرار دے دیا۔ اسی طرح یہاں بھی فرقت کی شرط سبب فرقت کے قائم مقام ہے۔

ہمارے نزدیک مدخل بہا اور غیر مدخل بہا میں کوئی فرق نہیں دونوں کی فرقت کے لئے تین حیض گزارنا شرط ہے۔ البتہ امام شافعی ویسی ہی تفصیل کرتے ہیں جیسے ان کا تہذیب دار الاسلام میں گذر یعنی دار الحرب میں اگر احد الزوجین کا اسلام دخول سے پہلے ہے تو فرقت فی الحال واقع ہو جائے گی اور اگر دخول کے بعد ہے تو تین حیض گذرنے کے بعد فرقت واقع ہوگی۔ لیکن ہم امام شافعی سے دست بستہ عرض کرتے ہیں کہ حضرت یہ تین حیض عدت کے لئے نہیں ہیں۔ بلکہ فرقت کے لئے ہیں۔ لہذا اس میں مدخل بہا اور غیر مدخل بہا دونوں برابر ہیں۔ واللہ اعلم (یعنی شرح ہدایہ)

فرقت واقعی ہوگئی اور عورت حریہ ہے اس پر عدت نہیں، مسلمان عورت کا بھی یہی حکم ہے..... اقوال فقہاء

وَإِذَا وَقَعَتِ الْفُرْقَةُ وَالْمَرْأَةُ حَرِيَّةً فَلَا عِدَّةَ عَلَيْهَا وَإِنْ كَانَتْ مِنَ الْمُسْلِمَةِ فَكَذَلِكَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ خِلَافًا لَّهُمَا وَسَيِّئَاتِكَ إِنِشَاءَ اللَّهِ تَعَالَى وَإِذَا اسْلَمَ زَوْجُ الْكِتَابِيَّةِ فَهُمَا عَلَى نِكَاحِهِمَا لِأَنَّهُ يَصِحُّ النِّكَاحُ بَيْنَهُمَا ابْتِدَاءً فَلَا نَبَقِي أُولَى.

ترجمہ..... اور جب فرقت واقع ہوئی اور حال یہ ہے کہ عورت حریہ ہے تو (بالاجماع) عورت پر عدت نہیں۔ اور اگر وہ (حریہ) مسلمان ہوئی تو ایسا ہی ابوحنیفہؒ کے نزدیک خلاف ہے صاحبینؒ کا اور عنقریب آئے گا انشاء اللہ اور جب کتابیہ کا شوہر مسلمان ہو گیا تو وہ دونوں اپنے نکاح پر (باقی) رہیں گے۔ کیونکہ ان دونوں میں ابتداء نکاح صحیح ہے۔ پس بدرجہ اولیٰ باقی رہے گا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ جب تین حیض گذرنے کے بعد فرقت واقع ہوئی اور عورت حریہ ہے اسلام نہیں لائی صرف اس کا شوہر مسلمان ہوا ہے تو بالاجماع حریہ عورت پر عدت واجب نہیں ہے۔ اس لئے کہ حکم شرع اس کے حق میں ثابت ہی نہیں ہے اور اگر حریہ مسلمان ہوگئی اور اس کا شوہر حری کا فرعی رہا تو امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک اس پر بھی عدت واجب نہیں ہے۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک اس پر عدت واجب ہوگی۔ شمس الائمہؒ نے ایسا ہی ذکر کیا۔ اور یہ اختلاف انشاء اللہ عنقریب آجائے گا۔ اور اگر کتابیہ کا شوہر مسلمان ہو گیا تو وہ دونوں اپنے سابقہ نکاح پر باقی رہیں گے۔ کیونکہ مسلمان مرد اور کتابیہ عورت کے درمیان ابتداء نکاح صحیح ہے۔ لہذا بقاء بدرجہ اولیٰ صحیح رہے گا۔ اس لئے کہ بقاء ابتداء سے آسان ہے۔

زوجین میں سے ایک دار الحرب سے مسلمان ہو کر دار السلام آ گیا دونوں کے درمیان

تفریق کی جائے گی، امام شافعیؒ کا نقطہ نظر

قَالَ وَ إِذَا خَرَجَ أَحَدُ الزَّوْجَيْنِ إِلَيْنَا مِنْ دَارِ الْحَرْبِ مُسْلِمًا وَقَعَتِ الْبَيْنُونَةُ بَيْنَهُمَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا تَقَعُ وَلَوْ

سُبَى أَحَدَ الزَّوْجَيْنِ وَقَعَتِ الْبَيْنُونَةُ بَيْنَهُمَا بِغَيْرِ طَلَاقٍ وَإِنْ سُبِيَ مَعًا لَمْ يَقَعْ الْبَيْنُونَةُ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ وَقَعَتْ قَالَ حَاصِلُ أَنَّ السَّبَبَ هُوَ التَّبَايُنُ دُونَ السَّبَبِ عِنْدَنَا وَهُوَ يَقُولُ بِعَكْسِهِ لَهُ أَنَّ التَّبَايُنَ آثَرُهُ فِي انْقِطَاعِ الْوِلَايَةِ وَذَلِكَ لَا يُؤَثِّرُ فِي الْفُرْقَةِ كَالْحَرْبِيِّ الْمُسْتَأْمِنِ وَالْمُسْلِمِ الْمُسْتَأْمِنِ أَمَّا السَّبَبُ فَيَقْتَضِي الصَّفَا لِلْسَّبَبِيِّ وَلَا يَتَحَقَّقُ إِلَّا بِانْقِطَاعِ النِّكَاحِ وَلِهَذَا يَسْقُطُ الدِّينُ عَنْ ذِمَّةِ السَّبَبِيِّ وَلَنَا أَنَّ مَعَ التَّبَايُنِ حَقِيقَةً وَحُكْمًا لَا يَنْتَظِمُ الْمَصَالِحُ فَشَابَهَ الْمَحْرَمِيَّةَ وَالسَّبَبُ يُوجِبُ مِلْكَ الرِّقَبَةِ وَهُوَ لَا يَنْفِي النِّكَاحَ ابْتِدَاءً فَكَذَلِكَ بَقَاءُ فَصَارَ كَالشَّرَاءِ ثُمَّ هُوَ يَقْتَضِي الصَّفَاءَ فِي مَحَلِّ عَمَلِهِ وَهُوَ الْمَالُ لَا فِي مَحَلِّ النِّكَاحِ وَفِي الْمُسْتَأْمِنِ لَمْ تَتَبَايَنِ الدَّارُ حُكْمًا لِقَصْدِهِ الرُّجُوعَ.

ترجمہ..... فرمایا اور جب احد الزوجین مسلمان ہو کر ہماری طرف دارالحرب سے نکل آیا تو ان دونوں کے درمیان بیہونت واقع ہوگئی۔ اور فرمایا امام شافعیؒ نے کہ (بیہونت) واقع نہیں ہوئی اور اگر احد الزوجین گرفتار کر لیا گیا تو ان دونوں میں بغیر طلاق کے بیہونت واقع ہو جائے گی اور اگر دونوں ساتھ ساتھ گرفتار کئے گئے تو بیہونت واقع نہیں ہوگی۔ اور امام شافعیؒ نے کہا کہ (دونوں میں) بیہونت واقع ہو جائے گی۔ پس حاصل یہ کہ ہمارے نزدیک بیہونت کا سبب تباین ہے نہ کہ گرفتاری اور امام شافعیؒ اس کے برعکس فرماتے ہیں۔ امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ تباین دارین ایسی چیز ہے کہ اس کا اثر ولایت کے منقطع ہونے میں ہے۔ اور یہ (انقطاع ولایت) فرقت میں مؤثر نہیں ہے۔ جیسا کہ حربی امان لیکر (دارالاسلام میں داخل ہونے والا ہے) اور مسلمان امان لے کر (دارالحرب میں داخل ہونے والا ہے) رہا گرفتار ہو جانا تو وہ تقاضا کرتا ہے کہ گرفتار کرنے والے کے لئے خالص ہو جائے۔ اور یہ متحقق نہیں ہوگا مگر انقطاع نکاح سے۔ اور اسی وجہ سے گرفتار شدہ کے ذمہ سے قرضہ ساقط ہو جاتا ہے۔

اور ہماری دلیل..... یہ ہے کہ تباین دارین کے ساتھ حقیقہ اور حکماً مصالح حاصل نہیں ہو سکتے ہیں۔ پس محرمیت کے مشابہ ہو گیا۔ اور گرفتاری تو (صرف) ملک رقبہ کو واجب کرتی ہے۔ اور وہ ملک رقبہ ابتداء نکاح کے منافی نہیں۔ پس ایسے ہی بقاء (بھی منافی نہیں ہوگی) (پس (گرفتار) ہونا خریدنے کے مانند ہو گیا۔ پھر گرفتاری اپنے عمل کے محل میں صفائی چاہتی ہے۔ اور وہ مال ہے نہ کہ محل نکاح میں۔ اور امان لیکر آنے والے میں حکماً تباین دائیں ہوا اس کے واپس ہونے کا ارادہ رکھنے کی وجہ سے۔

تشریح..... اس عبارت میں تین صورتیں ہیں ایک متفق علیہ اور دو مختلف فیہ۔ متفق علیہ تو یہ ہے کہ احد الزوجین کو گرفتار کر لیا گیا تو اس صورت میں بالاتفاق بیہونت واقع ہو جائے گی۔ مختلف فیہ کی پہلی صورت یہ ہے کہ اگر احد الزوجین مسلمان ہو کر دارالحرب سے دارالاسلام میں آ گیا تو احناف کے نزدیک ان دونوں میں بیہونت واقع ہو جائے گی۔ اور امام شافعیؒ کے نزدیک واقع نہیں ہوگی۔ دوسری صورت یہ ہے کہ زوجین دونوں گرفتار کر لئے گئے تو اس صورت میں احناف کے نزدیک بیہونت واقع نہیں ہوگی۔ اور امام شافعیؒ کے نزدیک واقع ہو جائے گی۔

حاصل کلام یہ ہے کہ بیہونت کا سبب ہمارے نزدیک زوجین کے درمیان حقیقہ اور حکماً تباین دارین ہے نہ کہ گرفتاری اور امام شافعیؒ کے نزدیک بیہونت کا سبب گرفتاری ہے نہ کہ تباین دارین اسی کے قائل امام مالکؒ اور امام احمدؒ ہیں۔

امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ تباین دارین کا اثر یہ ہے کہ تباین دارین کی وجہ سے ولایت منقطع ہو جاتی ہے۔ اور انقطاع ولایت فرقت میں اثر انداز نہیں ہے۔ جیسے ایک حربی امان لے کر دارالاسلام میں داخل ہو گیا۔ پس تباین دارین کی وجہ سے اس حربی مستامن کی ولایت تو منقطع ہوگئی۔ لیکن اس کے اور اس کی بیوی کے درمیان فرقت واقع نہیں ہوئی۔ اسی طرح کوئی مسلمان امان لے کر دارالحرب میں چلا گیا پس اس کی ولایت تو منقطع ہوگئی لیکن اس کے اور اس کی بیوی کے درمیان فرقت واقع نہیں ہوئی۔ پس ثابت ہو گیا کہ تباین دارین کو انقطاع ولایت میں تو دخل ہے لیکن فرقت

رہا قید ہو جانا تو وہ تقاضا کرتا ہے کہ قید کرنے والے کے لئے خالص ہو جائے۔ اور یہ خالص ہونا اسی وقت ممکن ہے جبکہ نکاح منقطع ہو جائے۔ پس معلوم ہوا کہ قید ہونا انقطاع ولایت اور فرقت دونوں کا سبب ہے۔ خواہ دونوں ساتھ قید ہوں یا ایک اور چونکہ گرفتار شدہ خالص گرفتار کرنے والے کا ہو جاتا ہے۔ اسی وجہ سے گرفتار شدہ کے ذمہ سے کفار کا قرضہ ساقط ہو جاتا ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ بتائیں دارین حقیقہ اور حکماً انتظام مصالح کے منافی ہے اور جو چیز انتظام مصالح کے منافی ہو وہ نکاح کو قطع کر دیتی ہے جیسے حریمت پس بتائیں دارین نکاح کو قطع کر دے گا۔ حقیقہ بتائیں دارین یہ ہے کہ ان دونوں میں شخصی تبعہ پایا جائے۔ یعنی ایک دار الحرب میں ہو اور ایک دار الاسلام میں۔ اور بتائیں حکمی ہے مراد یہ ہے کہ جس دار میں داخل ہو وہاں سے واپس ہونے کا ارادہ نہ ہو۔ بلکہ رہنے اور ٹھہرنے کا ارادہ ہو۔ یہاں تک تو مذہب کا اثبات ہے۔ اور والسبی یوجب ملک الرقبۃ سے امام شافعی کی دلیل کار ہے۔ حاصل رد یہ ہے کہ گرفتاری موجب ملک رقبہ ہے اور ملک رقبہ ابتداء نکاح کے منافی نہیں ہے۔ مثلاً ایک شخص نے اپنی باندی کا کسی دوسرے سے نکاح کر دیا تو یہ نکاح جائز ہے۔ حالانکہ مولیٰ کے لئے ملک رقبہ ثابت ہے پس ایسے ہی ملک رقبہ بقاء نکاح کے منافی نہیں ہے مثلاً ایک شخص نے منکوحہ الغیر کو خرید یا تو مشتری کے لئے ملک رقبہ ثابت ہوگئی۔ لیکن اس کے باوجود غیر کا نکاح باقی ہے۔ پس گرفتاری خریدنے کے مانند ہے یعنی جس طرح شراء سے نکاح فاسد نہیں ہوتا اسی طرح گرفتاری سے نکاح فاسد نہیں ہوگا عدم منافات کی وجہ سے۔

پھر امام شافعی کا یہ کہنا کہ گرفتاری تقاضا کرتی ہے کہ گرفتار شدہ خالص ہو جائے گرفتار کرنے والے کے لئے سو یہ بات ہمیں تسلیم ہے لیکن گرفتاری تو اسی محل میں خالص ہونے کا تقاضا کرتی ہے جہاں اس کا عمل ہوا یعنی مال میں نہ کہ محل نکاح میں۔ چنانچہ گرفتار کرنے والے کے لئے گرفتار شدہ کی ذات میں علی الخصوص ملک ثابت ہوگی نہ کہ محل نکاح یعنی منافع بضع میں۔ اس لئے کہ یہ اس کے عمل کا محل نہیں ہے۔ کیونکہ نکاح آدمیت کے خصائص میں سے ہے نہ کہ مالیت کے۔ پس اس سے معلوم ہوا کہ گرفتاری فرقت کا سبب نہیں ہے۔

وفی المستامن سے امام شافعی کے قیاس کا جواب ہے حاصل جواب یہ ہے کہ ہمارے نزدیک مطلقاً بتائیں دارین مسبب بینونت نہیں بلکہ وہ بتائیں سبب ہے جو حقیقہ اور حکماً دونوں طرح ہو اور حربی مستامن اور مسلم مستامن میں اگرچہ حقیقہ بتائیں ہے۔ لیکن حکماً بتائیں نہیں ہے کیونکہ حربی مستامن کا دار الاسلام سے اور مسلمان مستامن کا دار الحرب سے لوٹنے کا ارادہ ہے۔ لہذا ان دونوں پر قیاس درست نہیں ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

عورت دار السلام ہجرت کر کے آگئی اس سے بغیر عدت کے نکاح جائز ہے یا نہیں اقوال فقہاء

وَإِذَا خَرَجَتِ الْمَرْأَةُ إِلَيْنَا مُهَاجِرَةً جَازَ أَنْ تَتَزَوَّجَ وَلَا عِدَّةَ عَلَيْهَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ لَا عَلَيْهَا الْعِدَّةُ لِأَنَّ الْفُرْقَةَ وَقَعَتْ بَعْدَ الدُّخُولِ فِي دَارِ الْإِسْلَامِ فَيَلْزِمُهَا حُكْمُ الْإِسْلَامِ وَلَا بِنِي حَنِيفَةَ أَنَّهَا أَثَرُ النِّكَاحِ الْمُتَقَدِّمِ وَجَبَتْ إِظْهَارُ الْخَطَرَةِ وَلَا خَطَرَ لِمِلْكِ الْحَرْبِيِّ وَلِهَذَا لَا تَجِبُ الْعِدَّةُ عَلَى الْمُسَيِّبَةِ وَإِنْ كَانَتْ حَامِلًا لَمْ تَتَزَوَّجْ حَتَّى تَضَعَ حَمْلَهَا وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ يَبْصُحُ النِّكَاحُ وَلَا يَقْرُبُهَا زَوْجُهَا حَتَّى تَضَعَ حَمْلَهَا كَمَا فِي الْحُبْلَى مِنَ الزَّوْنَاءِ وَجَهَ الْأَوَّلِ أَنَّهُ ثَابِتُ النَّسَبِ فَإِذَا ظَهَرَ الْفِرَاشُ فِي حَقِّ النَّسَبِ يَظْهَرُ فِي حَقِّ الْمَنْعِ مِنَ النِّكَاحِ اخْتِطَاطًا.

ترجمہ اور جب عورت ہمارے (دار الاسلام) کی طرف ہجرت کر کے نکل آئی تو جائز ہے کہ وہ عورت نکاح کر لے اور اس پر عدت واجب نہیں۔

نہیں ہے امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ اس پر عدت واجب ہے۔ کیونکہ فرقت دارالاسلام میں داخل ہونے کے بعد واقع ہوئی۔ لہذا اس عورت پر اسلام کا حکم لازم ہوگا۔ اور امام صاحبؒ کی دلیل یہ ہے کہ عدت تو نکاح سابق کا اثر ہے۔ وہ اس کے احترام کو ظاہر کرنے کے لئے واجب ہوتی ہے اور حال یہ کہ حربی مرد کی ملک (نکاح) کا کوئی احترام نہیں ہے۔ اسی وجہ سے گرفتار شدہ عورت پر عدت واجب نہیں ہوتی۔ اور اگر وہ عورت حاملہ ہے تو نکاح نہ کرے یہاں تک کہ اس کا حمل وضع ہو جائے۔ اور ابو حنیفہؒ سے روایت ہے کہ نکاح صحیح ہے اور اس کا شوہر اس کے قریب نہ جائے یہاں تک کہ اس کو وضع حمل ہو جائے۔ جیسا کہ حاملہ من الزنا میں اور اول کی وجہ یہ ہے کہ حمل ثابت المنسب ہے (غیر سے) پس جب نسب کے حق میں فراش ہونا ظاہر ہو گیا تو نکاح سے منع کے حق میں (بھی) احتیاطاً ظاہر ہوگا۔

تشریح..... صورت مسئلہ، ایک عورت دارالحرب سے دارالاسلام کی طرف ہجرت کر کے آئی۔ برابر ہے کہ وہ عورت مسلمان ہو یا ذمیہ۔ اور واپس ہونے کا ارادہ بھی نہیں رکھتی ہے۔ تو اس مہاجرہ عورت سے امام صاحبؒ کے نزدیک نکاح کرنا جائز ہے۔ اور اس پر عدت واجب نہیں ہے۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک اس پر عدت واجب ہے۔

صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ دارالاسلام میں داخل ہونے کے بعد فرقت واقع ہوئی ہے۔ اور ہر وہ فرقت جو دارالاسلام میں واقع ہو اس پر اسلام کے احکام لازم ہوتے ہیں۔ اور عدت بھی احکام اسلام میں سے ہے۔ لہذا اس مہاجرہ عورت پر عدت واجب ہوگی۔ ہاں البتہ اگر حربی نے دارالحرب میں اپنی بیوی کو طلاق دی پھر اس عورت نے دارالاسلام کی طرف ہجرت کی تو بالاتفاق اس پر عدت واجب نہیں ہوگی۔

امام صاحبؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ عدت نکاح سابق کا اثر ہے۔ جو ملک نکاح کے احترام کو ظاہر کرنے کے لئے واجب ہوتی ہے۔ اور حال یہ ہے کہ حربی مرد کی ملک نکاح کا کوئی احترام نہیں ہے۔ لہذا اس مہاجرہ پر بھی عدت واجب نہیں ہوگی۔ اور چونکہ حربی کی ملک نکاح کا کوئی احترام نہیں ہے۔ اسی لئے بالاتفاق اس عورت پر عدت واجب نہیں ہوتی جو گرفتاری گئی ہے۔

دوسری صورت یہ ہے کہ اگر وہ مہاجرہ عورت حاملہ ہے تو وضع حمل سے پہلے نکاح نہ کرے۔ اس قول کو امام محمدؒ نے امام ابو حنیفہؒ سے روایت کیا ہے۔ اور دوسرا قول جس کو امام ابو یوسفؒ اور حسن بن زیاد نے امام صاحبؒ سے روایت کیا ہے۔ وہ یہ ہے کہ اس مہاجرہ حاملہ کے ساتھ نکاح کرنا تو درست ہے۔ البتہ وضع حمل سے پہلے وطی نہ کرے۔ قول اول کی وجہ یہ ہے کہ حمل غیر سے ثابت المنسب ہے۔ پس جب نسب کے حق میں فراش ہونا ظاہر ہو گیا تو نکاح سے منع کے حق میں بھی احتیاطاً فراش ہونا ظاہر ہوگا۔ یعنی یہ مہاجرہ حاملہ اپنے کافر شوہر کی فراش صحیح ہے لہذا اس سے وطی نہیں کر سکتا۔ اور چونکہ احتیاطاً نکاح سے منع کے حق میں بھی فراش ہونا ظاہر ہو گیا۔ لہذا اس سے نکاح بھی نہیں کر سکتا۔

صاحبؒ عنایہ نے قول ثانی کی دلیل بیان کی ہے فرمایا کہ حربی مرد کا کوئی احترام نہیں۔ لہذا اس کے جز یعنی حمل کا احترام بدرجہ اولیٰ نہیں ہوگا۔ اس وجہ سے مہاجرہ حاملہ کے ساتھ نکاح درست قرار دیا گیا ہے۔ جیسا کہ حاملہ من الزنا میں۔ کیونکہ زانی کے پانی کا کوئی احترام نہیں ہے۔ اور وطی کی اجازت اس لئے نہیں دی گئی تاکہ اپنے پانی سے غیر کی بھتی کو سیراب کرنا لازم نہ آئے (قول اول اصح ہے)۔

حاصل یہ ہے کہ حمل من الغیر مطلقاً وطی کرنے کو منع کرتا ہے اور چونکہ حمل ثابت المنسب محترم ہے۔ اس لئے وہ نکاح کو بھی منع کر دے گا۔

زوجین میں سے کوئی ایک مرتد ہو گیا تو بغیر طلاق کے فرقت واقع ہوگی..... اقوال فقہاء

قَالَ وَ إِذَا ارْتَدَّ أَحَدُ الزَّوْجَيْنِ عَنِ الْإِسْلَامِ وَقَعَتِ الْفُرْقَةُ بِغَيْرِ طَلَاقٍ وَ هَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ أَبِي يُوسُفَ وَ قَالَ مُحَمَّدٌ إِنْ كَانَتِ الرِّدَّةُ مِنَ الزَّوْجِ فَهِيَ فُرْقَةٌ بِطَلَاقٍ هُوَ يَتَّبِعُ بِالْإِبَاءِ وَ الْجَمَاعِ مَا بَيَّنَّاهُ وَ أَبُو يُوسُفَ مَرَّ عَلَى مَا أَصْلَنَاهُ فِي الْإِبَاءِ وَ أَبُو حَنِيفَةَ فَرَّقَ بَيْنَهُمَا وَ وَجَّهَهُ أَنَّ الرِّدَّةَ مُنَافِيَةٌ لِلنِّكَاحِ لِكَوْنِهَا مُنَافِيَةٌ لِلْمُضْمَةِ

کتاب النکاح ۱۷۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
وَالطَّلَاقِ رَافِعٌ فَتَعَدُّ أَنْ تُجْعَلَ طَلَقًا بِخِلَافِ الْإِبَاءِ لِأَنَّهُ يَقُوتُ الْإِمْسَاكُ بِالْمَعْرُوفِ فَيَجِبُ التَّسْرِيحُ
بِالْإِحْسَانِ عَلَى مَآمَرٍ وَلِهَذَا تَتَوَقَّفُ الْفُرْقَةُ بِالْإِبَاءِ عَلَى الْقَضَاءِ وَلَا تَتَوَقَّفُ بِالرَّدِّ ثُمَّ إِنْ كَانَ الزَّوْجُ هُوَ
الْمُرْتَدُّ فَلَهَا كُلُّ الْمَهْرِ إِنْ دَخَلَ بِهَا وَنِصْفُ الْمَهْرِ إِنْ لَمْ يَدْخُلْ بِهَا وَإِنْ كَانَتْ هِيَ الْمُرْتَدَّةُ فَلَهَا كُلُّ
الْمَهْرِ إِنْ دَخَلَ بِهَا وَإِنْ لَمْ يَدْخُلْ بِهَا فَلَا مَهْرَ لَهَا وَلَا نَفَقَةَ لِأَنَّ الْفُرْقَةَ مِنْ قِبَلِهَا.

ترجمہ..... اور جب احد الزوجین اسلام سے مرتد ہو گیا تو (دونوں میں) بغیر طلاق کے فرقت واقع ہو گئی۔ اور یہ ابوحنیفہؒ اور ابو یوسفؒ کے نزدیک
ہے۔ اور فرمایا امام محمدؒ نے اگر مرتد ہونا شوہر کی طرف سے ہے تو یہ فرقت طلاق ہے۔ امام محمدؒ قیاس کرتے ہیں اباء (عن الاسلام) پر اور جامع وہ ہے
جس کو ہم نے بیان کیا۔ اور ابو یوسفؒ اپنی اسی اصل پر چلے جو ہم نے انکار میں ان کے واسطے سے بیان کی۔ اور ابوحنیفہؒ نے دونوں میں فرق کیا۔ اور
وجہ فرق یہ ہے کہ ردت منافی نکاح ہے۔ کیونکہ منافی عصمت ہے۔ اور طلاق (نکاح) کو اٹھانے والی ہے۔ پس محال ہے یہ کہ ردت کو طلاق
قرار دیا جائے۔ بخلاف اباء (عن الاسلام) کے کیونکہ اباء امساک بالمعروف کو فوت کر دیتا ہے۔ پس تسریح بالا احسان واجب ہوگی۔ چنانچہ اوپر گذرا
اور اسی وجہ سے فرقت اباء (عن الاسلام) کی وجہ سے قضاء قاضی پر موقوف ہوتی ہے۔ اور ردت کی وجہ سے (جو فرقت ہے وہ قضاء قاضی پر) موقوف
نہیں ہوتی پھر اگر شوہر مرتد ہوا ہے تو عورت کے لئے کل مہر ہوگا اگر اس کے ساتھ دخول ہو چکا اور نصف مہر ہے اگر اس کے ساتھ دخول نہیں ہوا اور
اگر عورت مرتد ہوئی ہے تو عورت کے لئے کل مہر ہے اگر اس کے ساتھ دخول ہو چکا اور اگر اس کے ساتھ دخول نہیں ہوا تو اس عورت کے لئے مہر نہیں
ہے۔ اور نہ نفقہ ہے اس لئے کہ فرقت عورت کی جانب سے آئی ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر احد الزوجین اسلام سے مرتد ہو گیا العیاذ باللہ تو دونوں میں فی الحال فرقت واقع ہو جائے گی۔ برابر ہے کہ
شوہر نے بیوی کے ساتھ دخول کیا یا نہیں۔ اور امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ اگر ارتداد دخول سے پہلے ہے تو فی الحال فرقت واقع ہو جائیگی اور اگر دخول
کے بعد ہے تو تین حیض گزارنے کے بعد فرقت واقع ہوگی۔ جیسا کہ امام شافعیؒ نے احد الزوجین کے اسلام لانے کی صورت میں کہا۔ ابن ابی لیلیٰ
نے کہا احد الزوجین کے مرتد ہونے سے فرقت واقع نہیں ہوگی نہ قبل الدخول اور نہ بعد الدخول۔ بلکہ مرتد سے توبہ کا مطالبہ کیا جائے گا اگر توبہ کی تو
الحمد للہ یہ اس کی بیوی ہے سابقہ نکاح باقی رہے گا اور اگر بحالت ردت مر گیا یا قتل ہو گیا تو اس کی بیوی اس کی وارث ہوگی۔

بہر حال ردت کی وجہ سے جو فرقت ہوئی شیعین کے نزدیک یہ فرقت طلاق نہیں ہے بلکہ فسخ ہے۔ اور امام محمدؒ کے نزدیک اگر ردت شوہر کی جانب
سے ہے تو یہ فرقت طلاق ہے ورنہ نہیں۔ امام محمدؒ مرتد ہونے کو شوہر کے اباء عن الاسلام پر قیاس کرتے ہیں۔ یعنی اگر عورت مسلمان ہو گئی اور شوہر نے
اسلام لانے سے انکار کر دیا تو یہ شوہر کی طرف سے طلاق ہے۔ اسی طرح شوہر کا مرتد ہونا شوہر کی طرف سے طلاق ہے۔ اور مقیس اور مقیس علیہ
کے درمیان جامع وہی ہے جس کو ہم نے بیان کیا۔ یعنی جس طرح شوہر اسلام لانے سے انکار کر دینے کی وجہ سے امساک بالمعروف سے رک گیا
حالانکہ وہ اس پر قادر تھا تو قاضی تسریح بالا احسان میں اس کے قائم مقام ہو کر تفریق کر دے گا۔ اور یہ تفریق طلاق ہوگی۔ اسی طرح ردت کی وجہ سے
شوہر امساک بالمعروف سے رک گیا پس قاضی تسریح بالا احسان میں اس کے قائم مقام ہوگا۔

امام ابو یوسفؒ کی دلیل وہ ہے جو اباء عن الاسلام میں گذر چکی یعنی فرقت ایسے سبب سے واقع ہوئی جس میں زوجین شریک ہیں۔ اور طلاق
صرف شوہر کی طرف سے ہوتی ہے۔ بیوی کا اس میں کوئی دخل نہیں ہوتا۔ لہذا ارتداد کی وجہ سے جو تفریق ہوگی وہ طلاق نہیں ہوگی بلکہ فسخ نکاح ہوگا۔
امام ابوحنیفہؒ نے اباء عن الاسلام میں اور ارتداد میں فرق کیا ہے۔ چنانچہ شوہر کے اباء عن الاسلام کی وجہ سے جو فرقت ہے اس کو طلاق قرار دیا
گیا۔ اور ارتداد کی وجہ سے جو فرقت ہے اس کو طلاق قرار نہیں دیا۔ ان دونوں میں وجہ فرق یہ ہے کہ ردت نکاح کے منافی ہے کیونکہ ردت عصمت

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۱۷۱ کتاب النکاح
 نفس اور عصمت مال کے منافی ہے۔ چنانچہ مرتد کی جان اور مال مباح ہیں اس کو اگر کوئی قتل کر دے تو قاتل پر قصاص یا دیت واجب نہیں ہوتی اور
 مرتد کی ملک اور نکاح باطل ہو جاتے ہیں۔ اور رہی طلاق سو وہ نکاح کے منافی نہیں ہے۔ کیونکہ طلاق تحقق نکاح کے بعد نکاح کو اٹھائیواں ہے۔ یہی
 وجہ ہے کہ اگر شوہر طلاق کے بعد نکاح کرنا چاہے تو نکاح کر سکتا ہے پس حاصل یہ کہ طلاق منافی نکاح نہیں ہے اور مرتد ہونا منافی نکاح ہے لہذا
 ردت کو طلاق قرار دینا محال ہے۔

اس کے برخلاف اسلام لانے سے انکار کرنا تو وہ اپنی اصلی حالت کفر پر رہنا چاہتا ہے اس لئے ذمی بنا رہا۔ لہذا اس کا خون مباح نہیں ہوا۔ اس
 وجہ سے اباء عن الاسلام منافی نکاح نہیں ہے۔ اور ردت منافی نکاح ہے۔ پس ردت کو اباء عن الاسلام پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے۔

صاحب ہدایہ نے فرمایا کہ اباء عن الاسلام کی وجہ سے شوہر امساک بالمعروف سے رک گیا پس تسریح بالا احسان واجب ہوگا۔ اور تسریح بالا احسان
 نام ہے طلاق کا اس وجہ سے اباء عن الاسلام کی وجہ سے تفریق کو طلاق قرار دیا گیا۔ اور چونکہ ردت منافی نکاح ہے اور اباء عن الاسلام منافی نکاح نہیں
 ہے۔ اسی وجہ سے اباء عن الاسلام کی وجہ سے فرقت قضاء قاضی پر موقوف رہے گی۔ کیونکہ اباء عن الاسلام منافی نہیں ہے اور ارتداد کی وجہ سے فرقت
 قضاء قاضی پر موقوف نہیں رہے گی۔ کیونکہ منافی کا حکم قضاء پر موقوف نہیں رہتا جیسے حریمت کی وجہ سے فرقت قضاء پر موقوف نہیں ہوتی۔

ثم ان كان الزوج سے فرماتے ہیں کہ اگر شوہر مرتد ہوا ہے اور عورت کے ساتھ دخول ہو چکا تو عورت کے لئے کل مہر واجب ہوگا۔ اور عدت
 کا نفقہ بھی۔ اور اگر دخول نہیں ہوا تو عورت کے لئے نصف مہر ہوگا۔ اور اگر عورت مرتد ہوئی اور اس کے ساتھ دخول ہو چکا تو عورت کے لئے کل مہر
 واجب ہوگا۔ البتہ عدت کا نفقہ واجب نہیں ہوگا۔ کیونکہ فرقت عورت کی جانب سے آئی تو عورت ناشزہ کہلائے گی اور ناشزہ کے لئے نفقہ نہیں ہوتا
 اور اگر اس کے ساتھ دخول نہیں ہوا تو عورت کے لئے نہ مہر ہوگا اور نہ نفقہ۔

زوجین دونوں اکٹھے مرتد ہوئے پھر اکٹھے مسلمان ہوئے نکاح برقرار رہے گا..... امام زفرؒ

کا نقطہ نظر

قَالَ وَإِذَا ارْتَدَّا مَعًا أَسْلَمَا مَعًا فَهُمَا عَلَى نِكَاحِهِمَا إِسْتِحْسَانًا وَقَالَ زُفَرٌ يَنْطَلُ لِأَنَّ رِدَّةَ أَحَدِهِمَا مُنَافِيَةٌ وَ
 فِي رِدَّتَيْهِمَا رِدَّةَ أَحَدِهِمَا وَلَنَا مَا رَوَى أَنَّ بَنِي حَنِيفَةَ ارْتَدَوْا ثُمَّ أَسْلَمُوا وَلَمْ يَأْمُرْهُمَا الصَّحَابَةُ بِرِضْوَانِ اللَّهِ
 عَلَيْهِمْ أَجْمَعِينَ بِتَجْدِيدِ الْأَنْكِحَةِ وَالْإِرْتِدَادِ مِنْهُمْ وَقَعَ مَعًا لِحْجَالَةِ التَّارِيخِ وَلَوْ أَسْلَمَ أَحَدُهُمَا بَعْدَ الْإِرْتِدَادِ
 فَسَدَ النِّكَاحُ بَيْنَهُمَا لِإِصْرَارِ الْآخِرِ عَلَى الرِّدَّةِ لِأَنَّهُ مُنَافٍ كَابْتِدَائِهَا.

ترجمہ..... اور جب دونوں ساتھ ساتھ مرتد ہوئے پھر ایک ساتھ دونوں مسلمان ہو گئے تو وہ دونوں اپنے نکاح پر ہیں استحساناً۔ اور فرمایا امام زفرؒ
 نے کہ باطل ہو جائے گا۔ کیونکہ ان دونوں میں سے ایک کی ردت منافی نکاح ہے۔ اور ان دونوں کی ردت میں ان دونوں میں سے ایک کی ردت
 ہے اور ہماری دلیل وہ حدیث ہے جو مروی ہے کہ بنی حنیفہ مرتد ہو گئے پھر مسلمان ہو گئے اور صحابہؓ نے ان کو تجدید نکاح کا حکم نہیں دیا۔ اور ارتداد ان
 سے ایک ساتھ واقع ہوا تاریخ کے مجہول ہونے کی وجہ سے اور اگر ارتداد کے بعد ان دونوں میں سے ایک مسلمان ہو گیا تو ان دونوں میں نکاح فاسد
 ہو گیا دوسرے کے ردت پر اصرار کرنے کی وجہ سے۔ اس لئے کہ (اس کا اصرار علی الردت) منافی (نکاح) ہے جیسا کہ ابتداء ردت۔

تشریح..... زوجین ایک ساتھ مرتد ہوئے۔ پھر ایک ساتھ دونوں مسلمان ہو گئے تو یہ دونوں اپنے نکاح پر رہیں گے۔ تجدید نکاح کی ضرورت نہیں۔
 یہ قول استحساناً ہے۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ اس صورت میں نکاح باطل ہو جائے گا یہی قیاس ہے اسی کے قائل امام شافعیؒ، امام مالکؒ اور امام احمدؒ ہیں۔

کتاب النکاح ۱۷۲ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم
امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ جب ایک کا مرتہ ہونا منافی نکاح ہے تو دونوں کا مرتہ ہونا بدرجہ اولیٰ منافی نکاح ہوگا۔ کیونکہ دو کے ارتداد کے ضمن
میں ایک کا مرتہ ہونا بھی پایا گیا۔

ہماری دلیل (اور یہی وجہ استحسان ہے) حدیث ہے حاصل یہ کہ بنو حنیفہ جو مسیلہ کذاب کی قوم میں ایک چھوٹا سا قبیلہ ہے۔ یہ لوگ زکوٰۃ کا انکار
کرنے کی وجہ سے مرتد ہو گئے۔ پھر خلیفۃ المسلمین حضرت ابو بکرؓ نے ان کی طرف صحابہ کا لشکر بھیجا تو یہ سب مسلمان ہو گئے۔ لیکن صحابہ نے ان کو
تجدید نکاح کا حکم نہیں دیا۔ اس پر سب ہی صحابہ کا اتفاق تھا۔ لہذا اصحابہ کا اجماع ہو گیا۔ اور اجماع کی وجہ سے قیاس ترک کر دیا جاتا ہے۔
لیکن اگر کوئی اشکال کرے کہ ان کا ارتداد بیک وقت نہیں تھا لہذا اس واقعہ سے استدلال کیسے درست ہوگا۔ تو جواب یہ ہے کہ جب تقدم اور تاخر
کے بارے میں تاریخ مجہول ہوگئی تو یہی کہا جائے گا سب بیک وقت مرتد ہوئے ہیں۔

اور اگر ارتداد کے بعد ان دونوں میں سے ایک مسلمان ہو گیا تو دونوں میں نکاح فاسد ہو جائے گا یعنی دونوں میں فرقت واقع ہو جائے گی
دوسرے کے ردت پر اصرار کرنے کی وجہ سے کیونکہ ردت پر اصرار اسی طرح منافی نکاح ہے جس طرح ابتداء ردت منافی نکاح ہے۔

فائدہ..... پھر جو اسلام کی طرف لوٹا ہے اگر شوہر ہے اور عورت کے ساتھ دخول نہیں ہوا تو عورت کے لئے کچھ مہر وغیرہ نہیں ہوگا۔ اور اگر دخول ہو چکا تو
عورت کے لئے کل مہر ہوگا۔ اور اگر عورت اسلام کی طرف واپس ہوئی۔ اور اس کے ساتھ دخول نہیں ہوا تو اس کے لئے نصف مہر ہوگا۔ اور اگر دخول ہو چکا تو
اس کے لئے کل مہر ہوگا۔ کیونکہ دخول کی وجہ سے مہر شوہر کے ذمہ میں دین ہو جاتا ہے۔ اور دیون ردت کی وجہ سے ساقط نہیں ہوتے (فتح القدیر)۔

بَابُ الْقَسَمِ

مصنف ہدایہؒ نے جب تعدد نساء کے جواز کو بیان فرمایا تو ضروری ہے کہ ان کے حق میں اس عدل کو ذکر کیا جائے جو شارع کی طرف سے وارد
ہے۔ اس لئے ”باب القسم“ منعقد کیا گیا۔ القسم بفتح القاف مصدر ہے قسم سے مراد منکوحات میں برابری کرنا۔ عدل بین النساء کا نام بھی قسم ہے
اور قسم بکسر القاف حصہ کے معنی میں ہے اور قسم قاف اور سین کے فتح کے ساتھ یمن کے معنی میں ہے اور قسمت نام ہے مقاسمت اور انقسام کا۔
مطلقاً حقیقت عدل منتنع ہے جیسا کہ حق سبحانہ تعالیٰ نے فرمایا:

وَلَن تَسْتَطِيعُوا اَنْ تَعْدِلُوا بَيْنَ النِّسَاءِ وَلَوْ حَرَصْتُمْ فَلَا تَمِيلُوا كُلَّ الْمِيلِ فَتَدْرُوا كَالْمِغْلَقَةِ

ترجمہ..... اور تم سے یہ تو کبھی نہ ہو سکے گا کہ سب بیبیوں میں برابری رکھو۔ گو تمہارا کتنا ہی جی چاہے تو تم بالکل تو ایک ہی طرف نہ ڈھل جاؤ جس
سے اس کو ایسا کر دو جیسے کوئی ادھر میں لٹکی ہو۔ (بیان القرآن)

تعدد نساء کے وقت وجوب عدل قرآن و حدیث دونوں سے ثابت ہے۔ قرآن پاک کی آیت سے فَإِنْ خِفْتُمْ اَنْ لَا تَعْدِلُوا فَوَاحِدَةٌ اَوْ
مَا مَلَكَتْ اَيْمَانُكُمْ چار عورتوں کے ساتھ جواز نکاح کے بعد خداوند قدوس نے فرمایا پس اگر تم کو احتمال اس بات کا ہو کہ عدل نہ رکھو گے تو پھر ایک ہی
بی بی پر بس کر دیا جو لونڈی تمہاری ملک میں ہو وہی سہی۔ مطلب یہ ہے کہ اگر عدل نہ ہو سکے گا غالب احتمال ہو تو کئی عورتوں سے نکاح کرنا بایں معنی
منوع ہے کہ یہ شخص گنہگار ہوگا۔ نہ بایں معنی کہ نکاح صحیح نہ ہوگا۔ نکاح یقیناً صحیح ہو جائے گا۔ (بیان القرآن)

اس آیت سے معلوم ہوا کہ تعدد ازواج کی صورت میں عدل و مساوات ضروری ہے۔ اصحاب سنن اربعہ نے حضرت عائشہؓ سے روایت کی ہے

قَالَتْ كَانَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ يَقْسِمُ فَيَعْدِلُ وَيَقُولُ اللَّهُمَّ هَذَا قِسْمِي فَيَمَّا امْلِكُ فَلَا تَلْمَنِي فَيَمَّا تَمْلِكُ وَلَا

امْلِكُ يَعْنِي الْقَلْبَ اَي زِيَادَةَ الْمَحَبَةِ۔

حضرت عائشہؓ نے فرمایا کہ رسول اللہ ﷺ بیویوں کی باری کی حفاظت فرماتے تھے اور عدل فرماتے تھے۔ اور فرماتے کہ اے اللہ یہ میری قسم ہے اس چیز میں جس کا میں مالک ہوں۔ سو مجھ کو ملامت نہ فرما اس چیز میں جس کے آپ مالک ہیں اور میں مالک نہیں ہوں۔ یعنی دل یعنی زیادتی محبت۔ اس حدیث سے معلوم ہوتا ہے کہ زیادہ محبت کے علاوہ تمام چیزیں آدمی کی ملک اور قدرت میں ہے۔ حدیث ابی ہریرہؓ ہے کہ انہ قال من کانت لہ امرأتان فمال الی احدا ہما جاء یوم القیامۃ وشقہ مائل ای مفلوج۔ حضور ﷺ نے فرمایا جس کی دو بیبیاں ہوں پھر وہ ان دونوں میں سے ایک کی طرف مائل ہو تو قیامت کے دن اس حال میں آئے گا کہ اس کا ایک پہلو مفلوج ہوگا۔ (فتح القدیر۔ الکفایہ)

ایک آدمی کی دو آزاد عورتیں ہوں تو اس پر دونوں کے درمیان باری میں برابری کرنا لازم

ہے خواہ دونوں باکرہ ہوں یا ثیبہ یا ایک باکرہ ہو دوسری ثیبہ

وَإِذَا كَانَ لِرَجُلٍ امْرَأَتَانِ حُرَّتَانِ فَعَلَيْهِ أَنْ يُعْدِلَ بَيْنَهُمَا فِي الْقِسْمِ بِكْرَيْنِ كَانَتَا أَوْ ثَيِّبَيْنِ أَوْ إِحْلَاهُمَا بِكْرًا وَالْأُخْرَى ثَيِّبًا لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ مَنْ كَانَتْ لَهُ امْرَأَتَانِ وَمَالَ إِلَى إِحْلَاهُمَا فِي الْقِسْمِ جَاءَ يَوْمَ الْقِيَمَةِ وَشِقَّةُ مَائِلٍ وَعَنْ عَائِشَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهَا أَنَّ النَّبِيَّ عَلَيْهِ السَّلَامُ كَانَ يُعْدِلُ فِي الْقِسْمِ بَيْنَ نِسَائِهِ وَكَانَ يَقُولُ اللَّهُمَّ هَذَا قِسْمِي فِيمَا أَمْلِكُ فَلَا تُؤَاخِذْنِي فِيمَا لَا أَمْلِكُ يَعْنِي زِيَادَةَ الْمَحَبَّةِ وَلَا فَضْلَ فِيمَا رَوَيْنَا.

ترجمہ..... اور ایک مرد کی منکوحہ دو عورتیں آزاد ہوں تو اس پر واجب ہے کہ دونوں کے درمیان با۔ بنٹنے میں برابری کرے۔ دونوں باکرہ ہوں یا ثیبہ یا ان دونوں میں سے ایک باکرہ ہو اور دوسری ثیبہ۔ حضور ﷺ کے قول کی وجہ سے۔ جس شخص کی دو بیبیاں ہوں اور وہ ان دونوں میں سے ایک کی طرف جھک گیا یا بنٹنے میں تو قیامت کے دن اس حال میں آئے گا کہ اس کا آدھا دھڑ مفلوج ہوگا۔ اور عائشہؓ سے مروی ہے کہ حضور ﷺ اپنی عورتوں کے درمیان با بنٹنے میں عدل فرماتے تھے۔ اور فرماتے تھے کہ الہی یہ میرا ہوا رہ ایسے امور میں ہے جس کا میں مالک ہوں۔ پس مجھ سے مواخذہ نہ فرمائیے ایسے امور میں جن کا میں مالک نہیں ہوں۔ یعنی محبت کی زیادتی اور جو ہم نے روایت کی اس میں کوئی تفصیل نہیں ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ، اگر ایک مرد کی دو یا زیادہ آزاد عورتیں ہیں خواہ دونوں باکرہ ہوں یا دونوں ثیبہ یا ایک باکرہ اور دوسری ثیبہ تو ان میں انصاف کے ساتھ بائنا واجب ہے۔ دلیل میں صاحب ہدایہ نے دو حدیثیں پیش کی ہیں۔ دونوں حدیثوں کا مضمون عنوان کے تحت گذر چکا ملاحظہ کر لیا جائے۔ زیادۃ المحبة کے الفاظ حدیث کے الفاظ نہیں ہیں۔ بلکہ رواۃ کی طرف سے تفسیر ہے اور چونکہ حدیث میں باکرہ اور ثیبہ میں کوئی تفصیل نہیں ہے اسلئے انکے حکم میں کوئی فرق نہیں کیا گیا۔

قدیمہ اور جدیدہ باری میں برابر ہیں

وَالْقَدِيمَةُ وَالْجَدِيدَةُ سَوَاءٌ لِإِطْلَاقِ مَا رَوَيْنَا وَلِأَنَّ الْقِسْمَ مِنْ حُقُوقِ النِّكَاحِ وَلَا تَفَاوَتْ بَيْنَهُنَّ فِي ذَلِكَ وَالْإِخْتِيارُ فِي مِقْدَارِ الدَّوْرِ إِلَى الزَّوْجِ لِأَنَّ الْمُسْتَحَقَّ هُوَ التَّسْوِيَةُ دُونَ طَرِيقِهَا وَالتَّسْوِيَةُ فِي الْبَيْتَوَاتِ لَا فِي الْمَجَامِعِ لِأَنَّهَا تَبْتَنِي عَلَى النِّشَاطِ.

ترجمہ..... اور پرانی عورت اور نئی عورت برابر ہیں اس حدیث کے مطلق ہونے کی وجہ سے جو ہم نے روایت کی ہے۔ اور اس لئے کہ ہوا رہ نکاح کے حقوق میں سے ہے۔ اور اس حق میں عورتوں کے درمیان کوئی تفاوت نہیں ہے۔ اور پھر لگانے کی مقدار میں اختیار شوہر کو ہے۔ کیونکہ واجب

برابری ہے نہ کہ برابری کا طریقہ اور برابری رات گزارنے میں ہے نہ کہ جماع کرنے میں۔ اس لئے کہ جماعت نشاط پر موقوف ہے۔
تشریح..... جس طرح باکرہ اور شیبہ کے درمیان ہزارہ میں عدل واجب ہے اسی طرح ہمارے نزدیک نئی اور پرانی کے درمیان بھی برابری رکھنا ضروری ہے۔ امام شافعیؒ امام مالکؒ اور امام احمدؒ نے فرمایا کہ اگر نئی عورت باکرہ ہے تو عقد نکاح کے بعد اس کے پاس سات یوم قیام کرے۔ اور اگر شیبہ ہے تو اس کے پاس تین یوم قیام کرے۔ ان حضرات کی دلیل حدیث انسؓ ہے۔ عن انسؓ ان النبی ﷺ جعل للبکر سبعا وللشیب ثلاثا حضرت انسؓ سے روایت ہے کہ نبی ﷺ نے باکرہ کے لئے سات یوم اور شیبہ کے لئے تین یوم مقرر کئے وعنه قال من السنة اذا تزوج البکر علی الشیب اقام عندها سبعا ثم قسم واذا تزوج الشیب اقام عندها ثلاثا ثم قسم اور کہا کہ سنت ہے کہ جب شیبہ پر باکرہ سے نکاح کیا تو اس کے پاس سات روز قیام کرے پھر باری مقرر کرے۔ اور جب شیبہ سے نکاح کیا تو اس کے پاس تین روز قیام کرے پھر باری مقرر کرے (صحیحین)

ہماری دلیل وہ حدیثیں ہیں جن کو صاحب ہدایہؒ نے اوپر کے مسئلہ میں بیان کیا ہے۔ یعنی یہ دونوں حدیثیں مطلق ہیں۔ لہذا نئی اور پرانی کے درمیان کوئی فرق نہیں ہوگا۔ اور دلیل عقلی یہ ہے کہ باری مقرر کرنا نکاح کے حقوق میں سے ہے جیسے نفقہ حقوق نکاح میں سے ہے اور اس حق میں باکرہ اور شیبہ، جدیدہ اور قدیمہ کے درمیان کوئی تفاوت نہیں۔ جیسے مسلمہ اور کتابیہ، بالغہ اور مرہقہ، مجنونہ اور عاقلہ، مریضہ اور صحیحہ کے درمیان کوئی تفاوت نہیں۔ کیونکہ ان عورتوں کے درمیان اس حق کے سبب میں مساوات ہے اور سبب وہ حلت ہے جو نکاح سے ثابت ہوئی ہے اور باری کی مقدار مقرر کرنے میں شوہر کو اختیار ہے۔ جی چاہے ایک ایک دن کی باری مقرر کرے جی چاہے دو دو دن کی یا تین تین دن کی یا چار چار دن کی۔ اور چونکہ اس ہزارہ کا وجوب مانوس بنانے کے لئے اور وحشت کو دور کرنے کے لئے ہے اس لئے ضروری ہے کہ مدت قریبہ کا اعتبار کیا جائے۔ اور میرے خیال میں ایک ہفتہ سے زیادہ کی باری تکلیف دہ ہے۔ لہذا ایک ہفتہ سے زیادہ مقرر کرنے سے احتراز کرنا ہی مناسب ہے۔ ہاں البتہ اگر وہ عورتیں زیادہ پر راضی ہو جائیں تو زیادہ میں بھی کوئی مضائقہ نہیں لیکن مناسب یہ ہے کہ یہ مقدار مدت ایلاء (چار ماہ) کو نہ پہنچے۔ شوہر کو اختیار دینے کی وجہ یہ ہے کہ شوہر پر برابری تو واجب ہے۔ لیکن برابری کا طریقہ واجب نہیں ہے۔ اور برابری صرف رات گزارنے میں ہے جماع کرنے میں نہیں۔ یعنی تمام عورتوں کے پاس برابر برابر راتیں گزارے۔ ان راتوں میں جماع کرنا شرط نہیں ہے۔ کیونکہ جماع نشاط اور طبیعت کی شگفتگی پر موقوف ہے اور یہ اس کے اختیار میں نہیں۔ واللہ اعلم بالصواب۔

ایک آزاد دوسری باندی ہو تو قسم کا طریقہ

وَأِنْ كَانَتْ إِحْدَهُمَا حُرَّةً وَالْأُخْرَى أَمَةً فَلِلْحُرَّةِ الثَّلَاثَانِ مِنَ الْقَسَمِ وَلِلْأَمَةِ الثَّلَاثُ بِذَلِكَ وَرَدَ الْأَثَرُ وَلِأَنَّ حِلَّ الْأَمَةِ أَنْقَضَ مِنْ حِلِّ الْحُرَّةِ فَلَا بُدَّ مِنْ إِظْهَارِ النُّقْصَانِ فِي الْحُقُوقِ وَالْمُكَاتَبَةِ وَالْمُدَبَّرَةِ وَأُمُّ الْوَلَدِ بِمَنْزِلَةِ الْأَمَةِ لِأَنَّ الرِّقَ فِيهِنَّ قَانِمٌ.

ترجمہ..... اور اگر ان دونوں میں سے ایک آزاد اور دوسری باندی ہو، تو آزاد کے لئے باری میں سے دو تہائی اور باندی کے لئے ایک تہائی ہے۔ اسی پر اثر وارد ہوا ہے اور اس لئے کہ باندی کی حلت آزاد کی حلت سے کم ہے لہذا حقوق میں نقصان کا اظہار ضروری ہوا اور مکاتبہ اور مدبرہ اور ام ولد باندی کے مرتبہ میں ہے۔ کیونکہ رقیۃ ان میں موجود ہے۔

تشریح..... اگر کسی کے نکاح میں ایک آزاد عورت ہے اور ایک باندی تو ہزارہ میں سے دو تہائی آزاد کا ہوگا۔ اور ایک تہائی باندی کا۔ دلیل میں اثر پیش کیا گیا ہے۔ علامہ ابن الہمامؒ نے الکفایہ میں لکھا کہ یہی فیصلہ صدیق اکبرؓ اور حضرت علیؓ نے کیا ہے۔ دلیل عقلی یہ ہے کہ چونکہ باندی

کتاب النکاح ۱۷۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 قسم (باری) کے پابند نہیں ہیں۔ چنانچہ حافظ عبد العظیم منذریؒ نے ذکر کیا کہ آپ نے سودہ، جویریہ، ام حبیبہ، صفیہ اور میمونہ رضی اللہ عنہن کو دور رکھا
 اور عائشہ رضی اللہ عنہا اور باقی ازواج مطہرات کو اپنے نزدیک رکھا۔ پس جب آپ ﷺ پر قسم ہی واجب نہیں ہے تو قرعہ اندازی کیونکر واجب ہوگی۔
 اور قرعہ کا باب استحباب سے ہونا اس لئے بھی ہے کہ شوہر کے سفر کرنے کے وقت عورت کا کوئی حق ہی نہیں ہے۔ چنانچہ اگر شوہر ان میں سے کسی کو
 اپنے ساتھ سفر میں نہ لے جائے تو اس کو اس کا اختیار ہے۔ اسی طرح یہ بھی اختیار ہے کہ ان میں سے کسی ایک کے ساتھ سفر کرے اور یہ مدت محسوب
 نہیں ہوگی۔ اگر منکوحات میں سے کسی ایک نے اپنی باری کسی سوکن کو دیدی تو یہ شرعاً جائز ہے۔

دلیل..... حضرت عروہؓ سے روایت ہے کہ رسول اللہ ﷺ نے سودہ بنت زمعہ کو طلاق دی جب آپ نماز کے لئے نکلے تو حضرت سودہؓ نے آپ کا
 کپڑا پکڑ لیا اور کہنے لگیں کہ بخدا مجھ کو مردوں کی کوئی حاجت نہیں رہی لیکن میری مراد یہ ہے کہ میرا حشر آپ کی ازواج میں ہوا اور درخواست کی کہ اللہ
 کے رسول ﷺ آپ سودہؓ سے رجعت فرمائیں۔ اور سودہ اپنی باری کا دن عائشہؓ کے لئے مقرر کر دے گی۔ اور جس عورت نے اپنی باری کا دن دوسری
 اپنی سوکن کو دے دیا اس کے لئے جائز ہے کہ وہ اپنے اس حق کو واپس لے لے۔ کیونکہ اس نے ایسا حق ساقط کیا جو ابھی تک واجب نہیں ہوا لہذا وہ
 ساقط ہی نہیں ہوگا، پس یہ رجوع اپنی باری دینے سے رکنا ہوگا نہ کہ کسی ساقط شدہ چیز کو واپس لینا۔ واللہ اعلم۔ جمیل احمد سکروڈھوی۔

اَللّٰهُمَّ اغْفِرْ لِكَاثِبِهِ وَلِوَالِدَيْهِ وَلِمَنْ سَعَىٰ فِيْهِ



کِتَابُ الرِّضَاعِ

ترجمہ..... (یہ) کتاب دودھ پینے پلانے کے (بیان میں ہے)

تشریح..... رضاع بفتح الراء اصل ہے اور کسراء کے ساتھ بھی ایک لغت ہے فصیح لغت میں سح سے ہے۔ اور اہل نجد نے کہا کہ ضرب سے ہے۔ لغت میں رضاعت چھاتی سے دودھ چوسنے کو کہتے ہیں اور شریعت میں رضیع کا آدمی کی چھاتی سے دودھ چوسنا وقت مخصوص میں۔ آدمی کی چھاتی کی قید لگا کر احتراز ہے۔ حیوان کی چھاتی سے، چنانچہ اگر بکری وغیرہ کا دودھ پی لیا تو اس سے رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔ اور وقت مخصوص سے مراد مدت رضاعت ہے اور اس کی تحدید میں اختلاف ہے جس کو آگے بیان کریں گے۔ انشاء اللہ تعالیٰ۔

دودھ کتنی مقدار کے ساتھ حرمت رضاعت متعلق ہوتی ہے

قَالَ قَلِيلُ الرِّضَاعِ وَكَثِيرُهُ سَوَاءٌ إِذَا حَصَلَ فِي مُدَّةِ الرِّضَاعِ يَتَعَلَّقُ بِهِ التَّحْرِيمُ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا يَنْبُتُ التَّحْرِيمُ إِلَّا بِخُمْسِ رَضَعَاتٍ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَا تُحْرَمُ الْمَصَّةُ وَلَا الْمَصْتَنَانِ وَلَا الْأُمْلَاجَةُ وَلَا الْأُمْلَاجَتَانِ وَلَنَا قَوْلُهُ تَعَالَى وَأَمْهَاتُكُمْ اللَّائِي أَرْضَعْنَكُمْ الْآيَةَ وَقَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ يَحْرُمُ مِنَ الرِّضَاعِ مَا يَحْرُمُ مِنَ النَّسَبِ مِنْ غَيْرِ فَضْلٍ وَلَا إِنْ الْحُرْمَةُ وَإِنْ كَانَتْ لَشُبْهَةِ الْبَعْضِيَّةِ الثَّابِتَةِ بِنُشُورِ الْعَظِيمِ وَإِنْبَاتِ اللَّحْمِ لَكِنَّهُ أَمْرٌ مُبْطِنٌ فَتَعَلَّقَ الْحُكْمُ بِفِعْلِ الْإِرْضَاعِ وَمَا رَوَاهُ مَرْفُودٌ بِالْكِتَابِ أَوْ مَنْسُوخٌ بِهِ وَيَنْبَغِي أَنْ يَكُونَ فِي مُدَّةِ الرِّضَاعِ لِمَا نُسِنَ.

ترجمہ..... فرمایا کہ رضاعت کا قلیل و کثیر برابر ہے۔ جب (یہ رضاعت) مدت رضاعت میں پالی جائے تو اس کے ساتھ تحریم متعلق ہوگی۔ اور کہا امام شافعیؒ نے کہ تحریم نہیں ثابت ہوتی مگر پانچ گھونٹ سے حضور ﷺ کے فرمان لا تحرم المصصة الحدیث کی وجہ سے۔ نہیں حرام کرتا ایک چوسنا اور دو چوسنے اور نہ ایک بار چوسنا اور نہ دو بار چوسنا۔ اور ہماری دلیل باری تعالیٰ کا قول ہے (اور تم پر حرام کی گئیں) تمہاری وہ مائیں جنہوں نے تم کو دودھ پلایا اور نبی علیہ السلام کا قول ”حرام ہو جاتا ہے رضاعت سے جو حرام ہو جاتا ہے نسب سے بغیر تفصیل کے“ اور اس لئے کہ حرمت اگرچہ اس شبہ بعصیت کی وجہ سے ہے جو ثابت ہے ہڈی بڑھ جانے اور گوشت اگانے سے۔ لیکن یہ امر باطن ہے۔ پس حکم متعلق ہو دودھ پلانے کے فعل کے ساتھ اور وہ حدیث جس کو امام شافعیؒ نے روایت کیا کتاب اللہ سے مردود ہے یا اس سے منسوخ ہے اور مناسب ہے کہ رضاع (دودھ پینا) مدت رضاعت میں ہو۔

تشریح..... دودھ کی مقدار (جس سے حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی) میں اختلاف ہے احناف کا مذہب یہ ہے کہ مطلقاً دودھ پینا یا پلانا حرمت رضاعت ثابت کرتا ہے۔ بشرطیکہ مدت رضاعت میں ہو۔ اسی کے قائل حسن بصریؒ، سعید بن المسیبؒ، وکیع، عبد اللہ بن المبارکؒ اور اکثر جمہور فقہاء ہیں۔ حضرت امام شافعیؒ وہ فرماتے ہیں کہ پانچ مرتبہ دودھ پینے سے حرمت رضاعت ثابت ہوگی۔ ہاں معنی کہ بچان میں سے ہر ایک مرتبہ پر اکتفا کرے اور ظاہر الروایۃ میں امام احمدؒ اسی کے قائل ہیں۔ اور امام احمدؒ سے دوسری روایت تین مرتبہ پینے کی ہے۔

امام شافعیؒ کی دلیل..... میں صاحب ہدایہؒ نے حضور ﷺ کا ارشاد پیش کیا ہے۔ حدیث میں لفظ المصصة اور الاملاجة مذکور ہے۔ ان دونوں میں فرق یہ ہے کہ مصصة رضیع کا فعل ہے۔ یعنی بچہ کا دودھ چوسنا، پینا، اور املاجة مرضعہ کا فعل ہے، یعنی بچہ کو دودھ چوسانا، پلانا اب حدیث کا مطلب یہ ہوگا ایک مرتبہ چوسنا اور دو مرتبہ چوسنا ایک مرتبہ چوسنا محرم نہیں ہے۔ یہ حدیث امام شافعیؒ کا مستدل ہاں طور ہوگی کہ یہ حدیث قلیل الرضاع کے غیر محرر م ہوئے پر دلالت کرتی ہے۔ لہذا احناف کا مذہب منہی ہو گیا۔ اور جب مذہب احناف ہی لینی ہوگی تو امام شافعیؒ کا مذہب خود بخود ثابت ہو جائے گا۔

کیونکہ دونوں مذاہب کے درمیان فصل کا کوئی قائل نہیں ہے۔

اس استدلال پر اشکال ہے وہ یہ کہ اصحاب ظواہر اس بات کے قائل ہیں کہ تین گھنٹ سے حرمت رضاعت ثابت ہو جاتی ہے۔ لہذا یہ کہنا کہ فصل کا کوئی قائل نہیں ہے درست نہیں ہوگا۔ اگر امام شافعیؒ حدیث عائشہؓ (قالت انزل فی القرآن عشر رضعات معلومات ففسخ من ذلک خمس رضعات) حضرت عائشہؓ نے فرمایا کہ قرآن میں دس گھنٹ معلوم اتارے گئے پھر ان میں سے پانچ منسوخ ہوئے) سے استدلال کرتے تو مطلوب پر زیادہ دلالت ہوتی۔

ہماری دلیل باری تعالیٰ کا قول وامہا حکم اللاتی الآیہ اور قول نبی ﷺ بحرم من الرضاع الحدیث ہے۔ آیت کا ترجمہ (اور حرام کی گئیں تم پر) تمہاری وہ امائیں جنہوں نے تم کو دودھ پلایا ہے۔ حدیث کا ترجمہ یہ ہے۔ حرام ہو جاتا ہے رضاعت سے جو حرام ہو جاتا ہے نسب سے۔ آیت اور روایت دونوں مطلق ہیں۔ ان میں قلیل و کثیر کی کوئی تفصیل نہیں۔ لہذا مطلقاً رضاع (دودھ پینا) حرمت کا سبب ہوگا۔

• صاحب ہدایہؒ کی بیان کردہ عقلی دلیل ایک سوال مقدر کا جواب ہے۔ سوال یہ ہے کہ دودھ کی مقدار قلیل سے رضاعت ثابت نہ ہونی چاہئے۔ کیونکہ تحریم رضاعت اس وجہ سے ہے کہ رضاعت کی وجہ سے بچہ کے گوشت اور اس کی ہڈیوں میں اضافہ ہوگا۔ جیسا کہ حدیث میں ہے قال علیہ السلام الرضاع انشعر العظم وابت اللحم (حضور ﷺ نے فرمایا کہ رضاع نے (دودھ پینا) ہڈی کو بڑھایا اور گوشت اگایا) (یعنی شرح ہدایہ) اور دودھ کی مقدار قلیل میں یہ بات ثابت نہیں ہوتی لہذا دودھ کی مقدار قلیل سے حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔ جواب دودھ پینے سے ہڈیوں کا بڑھنا اور گوشت کا اگنا امر باطن ہے اور حکم کا تعلق امر ظاہر سے ہوتا ہے نہ کہ امر باطن سے لہذا الرضاع (دودھ پلانا) جو سبب ظاہر ہے حرمت کا حکم اس کے ساتھ متعلق ہوگا۔ اس لئے ہم نے کہا کہ مطلقاً فعل الرضاع حرمت کا سبب ہے۔

امام شافعیؒ کی پیش کردہ حدیث کا جواب یہ ہے کہ اگر کتاب اللہ کی آیت مقدم اور حدیث مؤخر ہے تو کتاب اللہ کی وجہ سے حدیث مردود ہوگی۔ اس لئے کہ کتاب اللہ پر عمل کرنا اقویٰ ہے حدیث پر عمل کرنے کے مقابلے میں۔ اور اگر حدیث مقدم اور کتاب اللہ کی یہ آیت مؤخر ہے تو یہ حدیث کتاب اللہ سے منسوخ ہوگی۔ حدیث عائشہؓ "عشر رضعات الحدیث کے بارے میں ابن بطالؒ نے کہا کہ احادیث عائشہؓ مضطرب ہیں۔ اس لئے ان کا ترک کرنا اور کتاب اللہ کی طرف رجوع کرنا واجب ہے۔ صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ رضاعت کا حکم اس وقت ثابت ہوگا جبکہ رضاعت مدت رضاعت میں پائی جائے جس کی تفصیل آئندہ مسئلہ میں بیان کریں گے۔

مدت رضاعت، اقوال فقہاء

ثُمَّ مُدَّةُ الرِّضَاعِ ثَلَاثُونَ شَهْرًا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ سَنَتَانِ وَهُوَ قَوْلُ الشَّافِعِيِّ وَقَالَ زُفَرٌ ثَلَاثَةُ أَحْوَالٍ لِأَنَّ الْحَوْلَ حَسَنٌ لِلتَّحْوِيلِ مِنْ حَالٍ إِلَى حَالٍ وَلَا بُدَّ مِنَ الزِّيَادَةِ عَلَى الْحَوْلَيْنِ لِمَا نَبَّيْنُ فَتَقَدَّرَ بِهِ وَلَهُمَا قَوْلُهُ تَعَالَى وَحَمْلُهُ وَفِصَالُهُ ثَلَاثُونَ شَهْرًا وَمُدَّةُ الْحَمْلِ أَذْنَاهَا سِتَّةُ أَشْهُرٍ فَبَقِيَ لِلْفِصَالِ حَوْلَانِ وَقَالَ النَّبِيُّ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَا رِضَاعَ بَعْدَ حَوْلَيْنِ وَلَهُ هَذِهِ الْآيَةُ وَوَجْهُهُ أَنَّهُ تَعَالَى ذَكَرَ شَتَيْنِ وَضَرَبَ لَهُمَا مُدَّةً فَكَانَتْ لِكُلِّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا بِكَمَالِهَا كَالْأَجَلِ الْمَضْرُوبِ لِلدَّيْنَيْنِ إِلَّا أَنَّهُ قَامَ الْمُنْقِصُ فِي أَحَدَهُمَا فَبَقِيَ الثَّانِي عَلَى ظَاهِرِهِ وَلَا تَنَاءَ لَا بُدَّ مِنْ تَغْيِيرِ الْغِذَاءِ لِيَنْقَطِعَ الْإِنْبَاتُ بِاللَّبَنِ وَذَلِكَ بِزِيَادَةِ مُدَّةٍ يَتَعَوَّدُ الصَّبِيُّ فِيهَا غَيْرَهُ فَقَدَرْتُ بِأَذْنِي مُدَّةَ الْحَمْلِ لِأَنَّهَا مُغْيِرَةٌ فَإِنَّ غِذَاءَ الْجَنِينِ يُغَايِرُ غِذَاءَ الرِّضْعِ كَمَا يُغَايِرُ غِذَاءَ الْفَطِيمِ وَالْحَدِيثُ مُحْمُولٌ عَلَى مُدَّةِ الْإِسْتِحْقَاقِ وَ عَلَيْهِ يُحْمَلُ النَّصُّ الْمُقَيَّدُ بِحَوْلَيْنِ فِي الْكِتَابِ.

تہ جمہ پھر مدت رضاعت ابوحنیفہؒ کے نزدیک تیس ماہ ہیں۔ اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ دو سال ہیں اور یہی قول (امام) شافعیؒ کا ہے۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ تین سال ہیں۔ کیونکہ (مدت) سال صلاحیت رکھتی ہے ایک حال سے دوسرے حال کی طرف بدل جانے کی اور دو سال پر زیادتی ضروری ہے۔ اس دلیل کی وجہ سے جس کو ہم بیان کریں گے۔ پس اندازہ لگایا جائے گا (زیادتی کا) ایک سال کے ساتھ اور صاحبینؒ کی دلیل باری تعالیٰ کا قول وحملہ لایۃ ہے اور حمل میں رہنا اس کا دودھ چھوڑنا تیس ماہ میں ہے (ترجمہ شاہ عبدالقادر)

اور مدت حمل اس کی ادنیٰ مدت چھ ماہ ہے۔ پس دودھ چھڑانے کے لئے دو سال باقی رہے۔ اور حضور ﷺ نے فرمایا کہ دو سال کے بعد رضاعت نہیں ہے۔ اور امام ابوحنیفہؒ کی دلیل یہی آیت ہے اور اس کی وجہ یہ ہے کہ اللہ تعالیٰ نے دو چیزیں ذکر فرمائیں اور دونوں کے لئے ایک مدت بیان فرمائی پس (یہ مدت) ان دونوں میں سے ہر ایک کے لئے پوری پوری ہوگی۔ جیسا کہ دو فرضوں کے لئے ایک مدت بیان کی گئی ہو۔ مگر یہ کہ ان دونوں میں سے ایک کی (مدت میں) کم کر دینے والی (دلیل) قائم ہوگی۔ لہذا دوسری (چیز کی مدت) اپنے ظاہر پر رہ گئی۔ اور اس لئے کہ غذا کا بدلنا ضروری ہے تاکہ دودھ کے ذریعہ بڑھنا منقطع ہو۔ اور یہ تغیر ایسی مدت کی زیادتی سے (ہوگا) جس میں بچہ دودھ کے علاوہ (دوسری غذا کا) عادی ہو جائے۔ پس ادنیٰ مدت حمل کے ساتھ (اس زیادتی کا) اندازہ لگایا گیا۔ کیونکہ یہ مدت تغیر دینے والی ہے۔ اس لئے کہ پیٹ کے بچہ کی غذا مغایر ہے دودھ پیتے بچہ کی غذا کے جیسا کہ (دودھ پیتے کی غذا) مغایر ہے دودھ چھوڑے ہوئے بچہ کی غذا کے اور حدیث محمول ہے مدت استحقاق پر اور اسی پر محمول کیا جائے گا اس نص کو جو کتاب اللہ میں حوالین کے ساتھ مقید ہے۔

تشریح مدت رضاعت میں ائمہ کا اختلاف ہے۔ چنانچہ امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک مدت رضاعت ڈھائی سال ہے۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک دو سال ہیں۔ یہی قول ہے امام شافعیؒ امام مالکؒ اور امام احمدؒ کا اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ مدت رضاعت تین سال ہیں۔ اور امام مالکؒ سے دو سال ایک ماہ کی مدت بھی منقول ہے۔ اور دو سال دو ماہ کی مدت بھی مروی ہے۔ اور امام مالکؒ کی ایک روایت یہ ہے کہ بچہ جب تک دودھ پینے کا محتاج ہے اس سے مستغنی نہیں ہوگا۔ اور بعض کی رائے یہ ہے کہ مدت رضاعت کی کوئی حد نہیں ہے۔ پوری زندگی میں جب بھی دودھ پئے گا حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ بعض نے مدت رضاعت پندرہ سال بیان کی ہے۔ اور بعض نے چالیس بیان کی۔ لیکن ان اقوال کا اعتبار نہیں کیا گیا ہے۔

امام زفرؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ دو سال کے بعد ایسی مدت کا ہونا ضروری ہے جس میں بچہ دودھ کے علاوہ دوسری غذا کا عادی بن جائے تاکہ دودھ کے ذریعہ جو شو و نما ہو رہی تھی وہ منقطع ہو جائے اور ایک سال کی مدت ایسی ہے جس میں بچہ کا ایک حال سے دوسرے حال کی طرف منتقل ہونا ممکن ہے کیونکہ سال بھر کی مدت چاروں فصلوں پر مشتمل ہے اس وجہ سے مدت رضاعت تین سال مقرر کی گئی ہے۔

صاحبینؒ کی دلیل باری تعالیٰ کا قول وحملہ و فصالہ الایہ ہے۔ مطلب یہ ہے کہ باری تعالیٰ نے حمل اور دودھ چھڑانے کی مدت تیس ماہ بیان فرمائی ہے اور ادنیٰ مدت حمل چھ ماہ ہیں۔ لہذا مدت فصال دو سال باقی رہی اس لئے ہم کہتے ہیں کہ دو سال تک رضاعت ہے اس کے بعد دودھ چھڑا دیا جائے۔

دوسری دلیل حضور ﷺ کا ارشاد ہے کہ دو سال کے بعد رضاعت نہیں۔ اور ایک روایت میں ہے۔ لا رضاع الا ما کان فی الحولین یعنی رضاعت معتبر، مگر جو دو سال میں ہو، اور ابن عدی کی روایت میں ہے لا یحرم من الرضاع الا ما کان فی الحولین یعنی رضاعت محرم نہیں مگر جو دو سال میں ہو۔

صاحبینؒ کے قول کی تائید باری تعالیٰ کے قول وفصالہ فی عامین سے بھی ہوتی ہے۔ (ترجمہ) اور دودھ چھڑانا ہے اس کا دوسرے میں (سورہ لقمان: ۱۴) اور آیت والوالدات یرضعن اولادھن حولین کاملین لمن اراد ان یتیم الرضاعۃ سے بھی تائید ہوتی ہے۔ (ترجمہ) اور لڑکے والیاں دودھ پلا دیں اپنے لڑکوں کو دو برس پورے جو کوئی چاہے کہ پوری کرے دودھ کی مدت (سورہ بقرہ: ۲۳۳) اس آیت میں تمام

رضاع کے دو سال بیان کئے گئے ہیں۔ جس سے معلوم ہوتا ہے کہ مدت رضاعت دو سال ہیں۔

امام ابوحنیفہؒ کی دلیل..... وہی آیت ہے جس کو صاحبینؒ نے پیش کیا ہے۔ اور اس آیت سے وجہ استدلال یہ ہے کہ اللہ رب العزت نے دو چیزوں (حمل اور فصال) کو ذکر فرما کر ان دونوں کے لئے ایک مدت بیان کی ہے۔ پس یہ مدت دونوں میں سے ہر ایک کے لئے پوری پوری ہوگی نہ یہ کہ دونوں پر تقسیم کی جائے گی اور اس کی مثال ایسی ہے جیسے ایک شخص کا ایک قرض زید پر ہے اور ایک بکر پر۔ قرض خواہ نے ان دونوں سے کہا کہ میں نے تم کو ایک سال کی مہلت دی تو یہ ایک سال کی مہلت دونوں میں سے ہر ایک کے لئے پوری پوری ہوگی نہ یہ کہ ایک سال کو دونوں پر تقسیم کر کے چھ ماہ کی مدت شمار کی جائے یا مثلاً ایک شخص کا زید پر ایک ہزار روپیہ ہے اور دس من گندم۔ قرض خواہ نے کہا کہ میں نے زید کو دونوں قرضوں میں ایک سال کی مہلت دی۔ تو یہ ایک سال کی مہلت دونوں قرضوں میں سے ہر ایک کے لئے پوری پوری ہوگی نہ یہ کہ اس ایک سال کی مدت کو دونوں قرضوں پر تقسیم کیا جائے گا۔ پس اسی طرح آیت میں بھی حمل اور فصال دونوں میں سے ہر ایک کے لئے تیس تیس ماہ کی مدت ہوگی نہ یہ کہ اس مدت کو دونوں پر تقسیم کیا جائے۔ البتہ ان دونوں میں ایک (مدت حمل) میں کم کر دینے والی دلیل موجود ہے۔ اور وہ دلیل منقص عائشہ صدیقہ رضی اللہ عنہا کا قول الولد لا یسقی فی بطن امہ اکثر من سنتین ولو بقدر فلوکۃ مغزل ہے۔ یعنی بچہ اپنی ماں کے پیٹ میں دو سال سے زیادہ باقی نہیں رہتا اگرچہ وہ نکلے کے دھڑکے کی مقدار ہی کیوں نہ ہو۔ (فتح القدیر، الکفایہ)

پس یہ باری تعالیٰ کا قول ثانی (فصال) میں اپنے ظاہر پر باقی رہے گا اور وہ تیس ماہ ہے۔ لہذا ثابت ہو گیا کہ دودھ چھڑانے کی مدت ڈھائی سال ہے۔ ڈھائی سال تک دودھ پلایا جاسکتا ہے۔

دوسری دلیل عقلی..... یہ ہے کہ رضیع کے لئے تغیر غذا ضروری ہے تاکہ دودھ کے ذریعہ نشو و نما منقطع ہو کر دوسری چیز سے حاصل ہو سکے۔ پس اس تغیر غذا کے لئے اتنی مدت درکار ہوگی جس میں بچہ دودھ کے علاوہ دوسری چیز کا عادی ہو جائے۔ کیونکہ یک بیک دودھ چھڑانا بچہ کے لئے مہلک ہو سکتا ہے اور امام ابوحنیفہؒ نے اس کو ادنیٰ مدت حمل کے ساتھ مقدر کیا ہے۔ اس لئے کہ یہ مدت غذا کو بدل دینے والی ہے۔ کیونکہ جنین کی غذا رضیع کی غذا کے مغایر ہے اس لئے کہ جنین کی غذا وہ تھی جو اس کی ماں کی غذا ہے۔ پھر پیدا ہونے کے بعد اس کی غذا خالص دودھ ہوگئی۔ اسی طرح رضیع کی غذا فطیم کی غذا کے مغایر ہے۔ کیونکہ رضیع کی غذا صرف دودھ ہے اور فطیم کی غذا کبھی دودھ اور کبھی طعام ہوتا ہے۔ حاصل یہ کہ تغیر غذا ضروری ہے۔ اور تغیر غذا ہو جاتا ہے چھ ماہ میں اس لئے بچہ کو دوسری غذا کا عادی بنانے کے لئے مزید چھ ماہ ہونا ضروری ہے۔

صاحب ہدایہ صاحبینؒ کی طرف سے پیش کردہ حدیث لا رضاع بعد حولین کا جواب دے رہے ہیں۔ جواب یہ ہے کہ حدیث میں دو سال کے بعد دودھ پینے کی نفی نہیں کی گئی ہے۔ بلکہ استحقاق اجرت کی نفی کی گئی ہے۔ یعنی اگر مطلقہ اپنے بچہ کو اجرت پر دودھ پلا رہی ہے تو بچہ کے باپ پر صرف دو سال کی اجرت کا استحقاق ہوگا۔ بالاتفاق مطلقہ دو سال کے بعد اجرت کی مستحق نہیں ہوگی۔ اور اسی استحقاق اجرت پر وہ نص محمول ہوگی جو حولین کی قید سے مقید ہے۔ یعنی والوالدات یرضعن..... الآية دلیل یہ ہے کہ اس کے بعد اللہ تعالیٰ نے فرمایا فان ارادوا فصلا عن نواض منہما (اگر دونوں چاہیں دودھ چھڑانا آپس کی رضا سے) اس آیت میں دودھ چھڑانے کو رضامندی پر معلق کیا گیا ہے اگر دو سال کے بعد دودھ پینا حرام ہوتا تو رضامندی پر معلق نہ کیا جاتا۔ پس ثابت ہو گیا کہ آیت میں مدت رضاعت بیان نہیں کی گئی ہے۔ بلکہ استحقاق اجرت علی الاب کی مدت بیان کی گئی ہے۔ پس صاحبینؒ کا اس آیت اور روایت کو اپنے مسلک کی تائید میں پیش کرنا درست نہیں ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

مدت رضاعت کے بعد حرمت رضاعت متعلق نہیں ہوتی

قَالَ وَإِذَا مَضَتْ مُدَّةُ الرُّضَاعِ لَمْ يَتَعَلَّقْ بِالرُّضَاعِ تَحْرِيمٌ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَا رَضَاعَ بَعْدَ الْفِصَالِ وَلَا نَ

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۱۸۱ کتاب الرضاع
 الْحُرْمَةُ بِاعْتِبَارِ النُّشُورِ وَذَلِكَ فِي الْمُدَّةِ إِذَا الْكَبِيرُ لَا يَتَرَبُّى بِهِ وَلَا يُعْتَبَرُ الْفِطَامُ قَبْلَ الْمُدَّةِ إِلَّا فِي رِوَايَةٍ عَنْ
 أَبِي حَنِيفَةَ إِذَا اسْتُغْنِيَ عَنْهُ وَوَجْهُهُ انْقَطَعَ النُّشُورُ بِتَغْيِيرِ الْغِذَاءِ وَهَلْ يَبَاحُ الْإِرْضَاعُ بَعْدَ الْمُدَّةِ قَدْ قِيلَ لَا
 يَبَاحُ لِأَنَّ إِبَاحَتَهُ ضَرُورِيَّةٌ لِكُونِهِ جُزْءَ الْأَدَمِيِّ.

ترجمہ..... کہا اور جب مدت رضاعت گزر گئی تو رضاعت کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوگی حضور ﷺ کے فرمان لا رضاع بعد الفصال کی وجہ سے (دودھ چھڑانے کے بعد رضاعت نہیں ہے) اور اس لئے کہ حرمت نشو کے اعتبار سے ہے اور نشو مدت میں (ہوتا ہے) اس وجہ سے کہ بڑا بچہ دودھ سے پرورش نہیں پاتا ہے۔ اور مدت سے پہلے دودھ چھڑانا معتبر نہیں ہے۔ مگر ابو حنیفہؒ سے ایک روایت میں جب (بچہ) دودھ سے مستغنی ہو جائے اور اس کی وجہ غذا بدل جانے سے نشو کا منقطع ہونا ہے اور کیا مدت کے بعد دودھ پلانا مباح ہے کہا گیا کہ مباح نہیں ہے کیونکہ اس کی اباحت ضرورۃً ہے۔ اس لئے کہ دودھ آدمی کا جز ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ مدت رضاعت گزر جانے کے بعد اگر بچہ کو دودھ پلایا تو اس کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوگی۔ یعنی حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔ دلیل حضور ﷺ کا ارشاد ہے کہ دودھ چھڑانے کے بعد رضاعت نہیں ہے۔ لیکن حدیث عائشہؓ اس حدیث کے مخالف ہے عن عائشہؓ فکانن اذا ارادت ان یدخل علیہا احد من الرجال امرت اختها ام کلثوم او بعض بنات اختها ان ترضعه خمسا۔ حضرت عائشہؓ سے مروی ہے کہ آپ جب چاہتی تھیں کہ کسی مرد کو (جس سے پردہ واجب ہو) اپنے سامنے آنے کی اجازت دیں تو اپنی بہن ام کلثوم یا اپنی کسی بھانجی کو حکم فرماتیں کہ وہ اس مرد کو پانچ گھنٹہ دودھ پلا دے۔ اس حدیث سے معلوم ہوتا ہے کہ مدت رضاعت کے بعد بھی دودھ پلانے کی وجہ سے رضاعت کا حکم ثابت ہو جائے گا۔ علامہ ابن ہمام نے جواب دیا کہ حدیث عائشہؓ حضور ﷺ کی دوسری احادیث اور آثار صحابہؓ سے منسوخ ہے۔ مثلاً ما قبل میں حضور ﷺ کا قول لا رضاع الا ما کسان من حولین گذر چکا۔ اور سنن ابی داؤد میں ابن مسعودؓ کی حدیث ہے لا تحرم من الرضاع الا ما ثبت اللحم وانشر العظم یعنی رضاعت محرم نہیں مگر جو گوشت اگائے اور ہڈی بڑھائے۔ ان احادیث سے مدت کے بعد رضاعت کا غیر محرم ہونا ثابت ہوتا ہے۔

دلیل عقلی..... حرمت رضاعت اس لئے ہے کہ دودھ کے ذریعہ نشو و نما ہوتی ہے اور یہ نشو و نما مدت رضاعت میں ہوگی۔ مدت کے بعد نہیں۔ کیوں کہ بڑا بچہ دودھ کے ذریعہ پرورش نہیں پاتا ہے بلکہ اس کی پرورش کا ذریعہ دوسری غذا ہیں۔ پس جب حرمت کا حکم نشو و نما کے اعتبار سے تھا اور مدت کے بعد دودھ سے نشو و نما نہیں ہوا تو مدت کے بعد حرمت کا حکم بھی تحقیق نہیں ہوگا۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ اگر مدت رضاعت پوری ہونے سے پہلے بچہ کا دودھ چھڑا دیا تو یہ دودھ چھڑانا معتبر نہیں ہوگا۔ چنانچہ دودھ چھڑانے کے بعد اگر مدت رضاعت گزرنے سے پہلے پہلے کسی عورت نے اس بچہ کو دودھ پلادیا تو حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ (خاہر الروایۃ)

البتہ امام ابو حنیفہؒ سے حسن بن زیادؒ نے روایت کی ہے کہ اگر بچہ کا دودھ اس طرح چھڑا دیا کہ اب وہ دودھ سے بالکل مستغنی ہو گیا تو اس صورت میں مدت پوری ہونے سے پہلے بھی دودھ چھڑانے کا اعتبار کیا جائے گا۔ حتیٰ کہ اگر کسی عورت نے اس بچہ کو دودھ پلادیا تو حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔ اور اس روایت حسنؒ کی وجہ یہ ہے کہ غذا بدل جانے سے دودھ کے ذریعہ نشو و نما منقطع ہو گئی اور حرمت نشو و نما ہی کے اعتبار سے تھی۔ لہذا اس صورت میں دودھ پلانے کی وجہ سے حرمت ثابت نہیں ہوگی۔ اسی وجہ سے حضور ﷺ نے حدیث ابی ہریرہؓ میں فرمایا الرضاع ما ففق الا معاء یعنی رضاعت وہی ہے جو آنٹوں کو کھولے اور ام سلمہ رضی اللہ عنہا کی حدیث ہے لا یحرم من الرضاع الا ما ففق الا معاء فی الشدی. (ترمذی، فتح القدیر)

صاحب ہدایہؒ سالیہ انداز میں فرماتے ہیں کہ مدت رضاعت گزر جانے کے بعد دودھ پلانا مباح ہے یا نہیں۔ اس بارے میں کہا گیا کہ مباح نہیں ہے۔ کیونکہ مدت رضاعت میں دودھ کی اباحت ضرورۃً ثابت تھی اور قاعدہ ہے الثابت بالضرورۃ بقدر الضرورۃ اور چونکہ مدت

کتاب الرضاع ۱۸۲ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
کے بعد ضرورت ختم ہوگئی اس لئے اباحت نہیں رہے گی۔ اور دودھ کی اباحت ضرورت اس لیے تھی کہ دودھ آدمی کا جز ہے۔ اور آدمی کے جزء سے
اشقاق حرام ہے۔ اس وجہ سے بلا ضرورت آدمی کا دودھ مباح نہیں ہوگا۔

جور شتے نسب سے حرام ہوتے ہیں وہ رضاعت سے بھی حرام ہوتے ہیں

قَالَ وَيَحْرُمُ مِنَ الرِّضَاعِ مَا يَحْرُمُ مِنَ النَّسَبِ لِلْحَدِيثِ الَّذِي رَوَيْنَا إِلَّا أُمَّ أُخْتِهِ مِنَ الرِّضَاعِ فَإِنَّهُ يَجُوزُ أَنْ
يَتَزَوَّجَهَا وَلَا يَجُوزُ أَنْ يَتَزَوَّجَ أُمَّ أُخْتِهِ مِنَ النَّسَبِ لِأَنَّهَا تَكُونُ أُمُّهُ أَوْ مَوْطُوءَةً أَيْبِهِ بِخِلَافِ الرِّضَاعِ ..

ترجمہ..... قدوری نے کہا کہ رضاعت سے وہ تمام رشتے حرام ہو جاتے ہیں جو نسب سے حرام ہوتے ہیں۔ اس حدیث کی وجہ سے جو ہم نے
روایت کی، مگر اس کی رضاعی بہن کی ماں، اس لئے کہ جائز ہے کہ اس کے ساتھ نکاح کرے اور نہیں جائز ہے یہ کہ نکاح کرے اپنی نسبی بہن کی ماں
سے۔ کیونکہ وہ اس کی ماں ہوگی یا اس کے باپ کی موطوءہ بخلاف رضاعت کے۔

تشریح..... صاحب قدوری نے اس عبارت میں ایک ضابطہ بیان فرمایا ہے وہ یہ کہ جو عورتیں نسب کی وجہ سے حرام ہیں وہ تمام عورتیں رضاعت کی
وجہ سے بھی حرام ہوں گی۔ دلیل میں وہ حدیث بیان کی ہے جو اوائل کتاب النکاح میں گزر چکی لیکن اس ضابطہ سے دو صورتوں کا استثناء فرمایا ہے
یعنی دو صورتیں ایسی ہیں کہ جہاں رضاعت کی وجہ سے حرمت ثابت نہیں ہوگی لیکن نسب کی وجہ سے حرمت ثابت ہو جائے گی۔ پہلی صورت الام
اُختہ من الرِّضَاع سے ذکر فرمائی لیکن یہ عبارت تین صورتوں کو شامل ہے کیونکہ من الرِّضَاع کا تعلق اخت اور ام دونوں سے ہوگا۔ یا صرف اخت
سے یا صرف ام سے۔ پہلی صورت میں مطلب یہ ہوگا کہ رضاعی بہن کی رضاعی ماں سے نکاح کرنا جائز ہے۔ اس کی صورت یہ ہے کہ خالدہ اور زینب
دونوں نے ہندہ کا دودھ پیا اور فقط زینب نے ام سلمہ کا دودھ پیا تو اب خالدہ کا نکاح ام سلمہ سے جائز ہے حالانکہ ام سلمہ خالدہ کی رضاعی بہن زینب کی
رضاعی ماں ہے۔ اور دوسری صورت میں مطلب یہ ہوگا کہ رضاعی بہن کی نسبی ماں سے نکاح جائز ہے۔ اس کی صورت یہ ہوگی کہ زیدہ اور ساجدہ نے
ایک اجنبی عورت کا دودھ پیا۔ مگر زیدہ نے ساجدہ کی نسبی ماں کا دودھ نہیں پیا تو زیدہ کے لئے اس کی رضاعی بہن ساجدہ کی نسبی ماں حلال ہے۔ اور
تیسری صورت میں مطلب یہ ہوگا کہ نسبی بہن کی رضاعی ماں کے ساتھ نکاح جائز ہے۔ اس کی صورت یہ ہے کہ زیدہ کی نسبی بہن ہے اور بہن کی
رضاعی ماں ہے جس نے زیدہ کو دودھ نہیں پلایا ہے تو اس نسبی بہن کی رضاعی ماں سے نکاح کر سکتا ہے۔

البتہ اپنی نسبی بہن کی نسبی ماں سے نکاح جائز نہیں ہے کیونکہ نسبی بہن کی نسبی ماں یا تو اس کی بھی ماں ہوگی اگر دونوں حقیقی بھائی بہن ہیں اور یا
اس کے باپ کی موطوءہ ہوگی اگر دونوں کا باپ ایک اور ماں الگ الگ ہے اور ان دونوں صورتوں (ماں اور باپ کی موطوءہ) میں نکاح ناجائز ہے۔
اس لئے اس نسبی رشتہ کی صورت میں نکاح ناجائز قرار دیا گیا اور رضاعت کی صورت میں ان میں سے کوئی قباحت نہیں۔ اس لئے رضاعت کی
صورت میں نکاح جائز رکھا گیا ہے۔

رضاعی بیٹے کی بہن سے نکاح جائز ہے

وَيَجُوزُ تَزْوُجُ أُخْتِ ابْنِهِ مِنَ الرِّضَاعِ وَلَا يَجُوزُ ذَلِكَ مِنَ النَّسَبِ لِأَنَّهُ لَمَّا وَطِئَتْ أُمُّهَا حَرُمَتْ عَلَيْهِ وَلَمْ
يُوجَدْ هَذَا الْمَعْنَى فِي الرِّضَاعِ.

ترجمہ..... اور جائز ہے اپنے رضاعی بیٹے کی بہن سے نکاح کرنا۔ اور یہ نسب سے جائز نہیں کیونکہ جب اس کی ماں سے وطی کی تو (بیٹی) اس پر حرام
ہوگئی اور یہ معنی رضاعت میں موجود نہیں ہیں۔

تشریح..... دوسری صورت جس کا مذکورہ ضابطہ سے استثناء فرمایا ہے۔ مصنف علیہ الرحمۃ اس کو ذکر فرما رہے ہیں۔ اس دوسری صورت میں بھی تین

احتمال ہیں۔ (۱) رضاعی بیٹے کی رضاعی بہن۔ (۲) رضاعی بیٹے کی نسبی بہن۔ (۳) نسبی بیٹے کی رضاعی بہن۔

ان تینوں احتمالات میں نکاح درست ہے۔ مذکورہ مسئلہ پر قیاس کر کے ان کی مثالوں کا نکالنا دشوار نہیں ہے۔

لیکن اگر ان دونوں میں نسبی رشتہ ہے یعنی نسبی بیٹے کی نسبی بہن ہے تو اس نسبی بیٹے کی نسبی بہن سے نکاح کرنا جائز نہیں۔ وجہ یہ ہے کہ اس کے نسبی بیٹے کی بہن اگر اسی کے نطفہ سے ہے تو وہ اس کی بیٹی ہوگی۔ اور اگر اس کے نطفہ سے نہیں ہے اور اس کے بیٹے کی صرف ماں شریکی بہن ہے تو یہ ربیبہ ہوگی اور ربیبہ کی ماں کے ساتھ اگر دخول کر لیا جائے تو ربیبہ حرام ہو جاتی ہے۔ اسی کو صاحب ہدایہ نے بیان فرمایا کہ جب بیٹے کی بہن کی ماں کے ساتھ وطی کر چکا تو وہ بہن اس باپ پر حرام ہوگئی بہر حال کچھ بھی ہو دونوں صورتوں (بیٹی ہو ربیبہ) میں اس نسبی بیٹے کی نسبی بہن کے ساتھ نکاح جائز نہیں ہے اور رضاعت میں ان دونوں وجہوں میں سے کوئی موجود نہیں اس لئے رضاعت کی صورت میں نکاح جائز قرار دیا گیا۔

رضاعی باپ کی بیوی اور رضاعی بیٹے کی بیوی سے نکاح ناجائز ہے

وَأَمْرَأَةُ أَبِيهِ أَوْ امْرَأَةِ ابْنِهِ مِنَ الرِّضَاعِ لَا يَجُوزُ أَنْ يَتَزَوَّجَهَا كَمَا لَا يَجُوزُ ذَلِكَ مِنَ النَّسَبِ لِمَا رَوَيْنَا وَذَكَرَ الْأَصْلَابُ فِي النَّصِّ لِإِسْقَاطِ اعْتِبَارِ التَّبَنِّيِّ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ.

ترجمہ..... اور اپنے رضاعی باپ کی بیوی یا رضاعی بیٹے کی بیوی کے ساتھ نکاح کرنا جائز نہیں ہے جیسا کہ یہ نسب سے جائز نہیں ہے۔ اس حدیث کی وجہ سے جو ہم نے روایت کی ہے۔ اور آیت میں اصلاہ کا ذکر متنبی کے اعتبار کو ساقط کرنے کے لئے ہے اسی تفصیل پر جس کو ہم بیان کر چکے ہیں۔

تشریح..... وامرأة ابیہ کی صورت یہ ہے کہ مرضعہ (دودھ پلانے والی) کے شوہر نے دوسری شادی ہندہ کے ساتھ کی ہے پھر ہندہ کو طلاق دیدی تو اس مرضعہ کا رضاعی بیٹا ہندہ کے ساتھ نکاح نہ کرے۔ کیونکہ ہندہ اس کے رضاعی باپ کی بیوی ہے۔ اسی طرح رضاعی بیٹے کی بیوی کے ساتھ نکاح حرام ہے۔ دلیل حدیث رسول اللہ ﷺ یحرم من الرضاع ما یحرم من النسب ہے۔

و ذکر اصلاہ سے صاحب ہدایہ نے ایک سوال کا جواب دیا ہے۔ سوال یہ ہے کہ کلام پاک میں محرمات نساء کا ذکر کرتے ہوئے فرمایا وحلائل ابناءکم الذین من اصلاہکم اس سے معلوم ہوتا ہے کہ صرف صلبی بیٹے کی بیوی حرام ہے۔ رضاعی بیٹے کی بیوی حرام نہیں ہے حالانکہ حکم اس کے خلاف ہے۔

جواب: آیت میں اصلاہ کی قید متنبی کی بیوی کو خارج کرنے کے لئے ہے نہ کہ رضاعی بیٹے کی بیوی کو۔ حاصل یہ کہ متنبی کی بیوی حلال ہے اور صلبی بیٹے کی بیوی کے ساتھ نکاح کی حرمت کتاب اللہ سے ثابت ہے اور رضاعی بیٹے کی بیوی کی حرمت مشہور حدیث یحرم من الرضاع ما یحرم من النسب سے ثابت ہے۔

لبن الفحل سے حرمت متعلق ہوتی ہے، لبن الفحل کا مطلب

وَلَبْنُ الْفَحْلِ يَتَعَلَّقُ بِهِ التَّحْرِيمُ وَهُوَ أَنْ تَرْضِعَ الْمَرْأَةُ صَبِيَّةً فَتَحْرُمَ هَذِهِ الصَّبِيَّةُ عَلَى زَوْجِهَا وَعَلَى أَيْمَانِهِ وَأَبْنَائِهِ وَيَصِيرُ الزَّوْجُ الَّذِي نَزَلَ لَهَا مِنْهُ اللَّبَنُ أَبًا لِلْمَرْضُوعَةِ وَفِي أَحَدِ قَوْلِي الشَّافِعِيِّ لَبْنُ الْفَحْلِ لَا يَحْرُمُ لِأَنَّ الْحُرْمَةَ لِشَبَهَةِ الْبَعْضِيَّةِ وَاللَّبَنُ بَعْضُهَا لَا بَعْضُهَا وَلَنَا مَا رَوَيْنَا وَالْحُرْمَةُ بِالنَّسَبِ مِنَ الْجَانِبَيْنِ فَكَذَا بِالرِّضَاعِ وَقَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ لِعَائِشَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهَا لِيَلْجُ عَلَيْكَ أَفْلَحُ فَإِنَّهُ عَمَلٌكَ مِنَ الرِّضَاعَةِ وَلِأَنَّهُ سَبَبٌ لِنُزُولِ اللَّبَنِ مِنْهَا فَيُضَافُ إِلَيْهِ فِي مَوْضِعِ الْحُرْمَةِ اِحْتِيَاطًا.

ترجمہ..... اور مرد کے دودھ کے ساتھ تحریم متعلق ہوتی ہے اور وہ یہ ہے کہ عورت ایک بچی کو دودھ پلائے۔ پس یہ بچی مرضعہ (دودھ پلانے والی) کے شوہر پر حرام ہوگی۔ اور اس کے آباء اور اس کے ابناء پر اور وہ شوہر جس سے اس مرضعہ (عورت) کا دودھ اتر ا مرضعہ (جس کو دودھ پلایا گیا) کا باپ ہو جائے گا اور امام شافعیؒ کے دو قولوں میں سے ایک میں مرد کا دودھ حرم نہیں ہے کیونکہ حرمت جزئیت کے شبہ کی وجہ سے ہوتی ہے اور دودھ مرضعہ (دودھ پلانے والی) کا جز ہے نہ کہ شوہر کا جز اور ہماری دلیل وہ حدیث ہے جو ہم روایت کر چکے ہیں۔ اور حرمت نسب کی وجہ سے دونوں جانب سے ہوتی ہے پس ایسے ہی رضاعت کی وجہ سے (دونوں جانب سے حرمت ثابت ہوگی) اور حضور ﷺ کا ارشاد (حضرت) عائشہ رضی اللہ عنہا سے کہ الفلح تیرے سامنے آیا کرے کہ وہ تیرا رضاعی چچا ہے اور اس لئے کہ شوہر مرضعہ سے دودھ اترنے کا سبب ہے۔ لہذا موضع حرمت میں احتیاطاً دودھ شوہر کی طرف منسوب کیا جائے گا۔

تشریح..... لبن الفحل میں اضافت الی سبب ہے کیونکہ دودھ کا سبب مرد ہی ہوتا ہے اور لبن فحل سے تحریم کی صورت یہ ہے کہ ایک عورت نے ایک بچی کو دودھ پلایا تو یہ بچی..... مرضعہ کے شوہر پر حرام ہوگی اور اس کے شوہر کے باپ اور دادا پر اور اس کے بیٹے اور پوتے پر۔ اور مرضعہ کا یہ شوہر جس سے اس دودھ پلانے والی عورت کا دودھ اترتا ہے اس دودھ پلائی ہوئی بچی کا باپ ہوگا۔ یہی عام اصحاب شافعی کا قول ہے اور اسی کے قائل امام مالکؒ اور امام احمدؒ ہیں لیکن امام شافعیؒ کا ایک قول یہ ہے کہ لبن فحل حرم نہیں ہے اس قول کو امام شافعیؒ کے نواسہ عبد الرحمن نے روایت کیا ہے۔ اور دلیل یہ بیان کی ہے کہ آیت وامہاتکم اللہی ارضعنکم میں حرمت رضاعت عورتوں کی جانب میں ذکر کی ہے نہ کہ مردوں کی جانب میں۔ پس اس سے معلوم ہوتا ہے کہ لبن فحل کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوتی۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ اگر کسی مرد کی چھاتی سے دودھ نکلا پھر وہ دودھ کسی بچہ کو پلادیا تو اس سے بالاجماع حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوتی۔ پس اس کی بیوی کے دودھ پلانے سے اس شوہر کے ساتھ بدرجہ اولیٰ حرمت ثابت نہیں ہوگی۔ تیسری دلیل جو صاحب ہدایہؒ نے بیان کی ہے وہ یہ ہے کہ حرمت رضاعت شبہ بھضیت اور جزئیت کی وجہ سے ہے کیونکہ دودھ پینے کی وجہ سے بچہ کی نشوونما ہوگی۔ اور اس کے گوشت اور ہڈیوں میں اضافہ ہوگا۔ اور یہ بات آپ کو معلوم ہے کہ دودھ عورت کا جزو ہے نہ کہ مرد کا۔ لہذا حرمت رضاعت کا تعلق عورت کے ساتھ ہوگا نہ کہ مرد کے ساتھ۔ مگر ہماری طرف سے جواب یہ ہے کہ غالباً امام شافعیؒ نے اس دودھ کو بیان فرمایا جو مرد کی چھاتی سے نکلے اور یہ بالاتفاق حرم نہیں ہے کیونکہ مرد کے عورت کے ساتھ وطی کرنے میں جو دودھ اترتا ہے وہ احنافؒ مالکیہؒ اور حنابلہؒ سب کے نزدیک مرد کے واسطے حرمت رضاعت ثابت کرتا ہے اور یہی شوافعؒ کی کتابوں میں مذکور ہے اور یہی عام اصحاب شافعی کا قول ہے۔ علاوہ نواسہ (عبد الرحمن) کے اس وجہ سے ساری دنیا کے خلاف یہ قول معتبر نہیں ہوگا۔

ہماری دلیل..... حدیث مذکور بحر من الرضاع ما یحرم من النسب ہے اور نسب کی وجہ سے حرمت مرد اور عورت دونوں کی جانب سے ثابت ہوتی ہے۔ پس ایسے ہی رضاعت کی وجہ سے دونوں جانب سے حرمت ثابت ہوگی۔ لیکن اگر کوئی اعتراض کرے کہ یہاں حرمت ثابت ہوتی ہے دودھ کی وجہ سے اور دودھ عورت کا ہوتا ہے نہ کہ مرد کا تو ہم جواب دیں گے کہ دودھ مرد سے بھی ہوتا ہے کیونکہ دودھ اترنے کا سبب ولادت ہے اور ولادت عادت مرد کی وطی کے بغیر نہیں ہو سکتی ہے۔ لہذا مرد و عورت دونوں کے ساتھ تحریم متعلق ہوگی۔ جیسا کہ نسب میں اور بالبعیر مرد کے وطی کئے دودھ اترنا سومیہ نادر ہے جس کا کوئی اعتبار نہیں۔ کیونکہ فرمایا گیا کہ النادر کالمعدوم۔

دوسری حدیث عائشہؓ ہے۔ پوری حدیث ہدایہ کے حاشیہ اور عینی شرح ہدایہ اور فتح القدیر وغیرہ میں مذکور ہے۔ ترجمہ حدیث ملاحظہ ہو۔ حضرت عائشہؓ نے فرمایا کہ میرے پاس الفلح بن ابی قحیس آئے۔ میں نے ان سے پردہ کیا تو الفلح نے کہا کہ تو مجھ سے پردہ کرتی ہے حالانکہ میں تیرا چچا ہوں۔ عائشہؓ کہتی ہیں کہ میں نے کہا کہاں سے۔ تو الفلح نے کہا کہ تجھ کو میرے بھائی کی بیوی نے دودھ پلایا ہے۔ حضرت عائشہؓ نے فرمایا کہ مجھ کو عورت نے دودھ پلایا ہے اور مرد نے دودھ نہیں پلایا ہے۔ پس حضور ﷺ میرے پاس تشریف لائے تو میں نے آپ کے سامنے سارا حال بیان کیا تو آپ ﷺ نے فرمایا کہ وہ تیرے چچا ہیں۔ الفلح تیرے پاس بغیر پردہ کے آیا کرے گا۔ اس حدیث میں حضور ﷺ نے الفلح کو حضرت عائشہؓ کا رضاعی چچا

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۱۸۵ کتاب الرضاع
 کہا ہے۔ اور رضاعی چچا اس کے بغیر نہیں ہو سکتا ہے کہ مرضعہ (دودھ پلانے والی) کا شوہر حضرت عائشہؓ کا رضاعی باپ ہو۔ پس جب رضاعی چچا کے ساتھ تحریم متعلق ہے تو رضاعی باپ کے ساتھ بدرجہ اولیٰ تحریم متعلق ہوگی۔

دلیل عقلی یہ ہے کہ شوہر عورت سے دودھ اترنے کا سبب ہے۔ لہذا احتیاطاً موضع حرمت میں دودھ کو شوہر کی طرف منسوب کیا جائے گا۔
 فوائد حدیث عائشہ رضی اللہ عنہا بفتح الهمزة و مسکون الفاء و العاء ہے۔ انا ابو قیس کے بیٹے ہیں جیسا کہ مسلم کی روایت ہے اور اکثر روایات میں ایسا ہی ہے اور نسائی میں مالک کے طریق سے ان اطفال اخا ابی القیس ہے۔ یعنی انا ابو قیس کے بھائی ہیں نہ کہ بیٹے۔ علامہ عینی شارح ہدایہ نے اسی کو درست لکھا ہے۔ اور علامہ قرطبیؒ نے بھی کہا کہ یہی صحیح ہے۔ صاحب فتح القدیر اور صاحب کفایہ نے جو حدیث ذکر فرمائی ہے اس میں بھی انا ابو قیس کا بھائی ہونا ذکر کیا ہے۔

(ابلیح) امر غائب ولوج (بمعنی دخول) سے ہے۔ اصل میں تھا لیل ولوج داویا اور کسرہ کے درمیان واقع ہوئی جب سے گر گیا۔ ابلیح فرغ کے ساتھ کافا عل ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

رضاعی بھائی کی بہن سے نکاح جائز ہے

وَيَجُوزُ أَنْ يَتَزَوَّجَ الرَّجُلُ بِأَخِيهِ مِنَ الرِّضَاعِ لِأَنَّهُ يَجُوزُ أَنْ يَتَزَوَّجَ بِأَخِيهِ مِنَ النَّسَبِ وَ ذَلِكَ مِثْلُ الْأَخِ مِنَ الْأَبِ إِذَا كَانَتْ لَهُ أُخْتُ مِنْ أُمِّهِ جَازَ لِأَخِيهِ مِنْ أَبِيهِ أَنْ يَتَزَوَّجَهَا.

ترجمہ اور جائز ہے کہ مرد نکاح کرے اپنے رضاعی بھائی کی بہن کے ساتھ۔ کیونکہ اپنے نسبی بھائی کی بہن کے ساتھ نکاح کرنا جائز ہے اور یہ مثلاً باپ شریک بھائی جب کی اس کی ماں شریک بہن ہو تو اس کے باپ شریک بھائی کے لئے جائز ہے کہ اس سے نکاح کرے۔

تشریح صورت مسئلہ یہ ہے کہ خالد نے ماجد کی ماں کا دودھ پیا تو ماجد خالد کی نسبی بہن کے ساتھ نکاح کر سکتا ہے۔ حالانکہ یہ لڑکی ماجد کے رضاعی بھائی خالد کی نسبی بہن ہے۔ دلیل یہ ہے کہ نسبی بھائی کی نسبی بہن کے ساتھ نکاح جائز ہے۔ اس کی صورت یہ ہے کہ شاید کہ دو بیٹے ہیں اور ماں دونوں کی الگ الگ ہے۔ تو یہ دونوں علاقائی بھائی ہوئے (باپ شریک) شاید نے ان دونوں میں سے ایک کو طلاق دیدی۔ اس مطلقہ نے عدت گزارنے کے بعد کسی دوسرے خاوند سے نکاح کر لیا اور اس سے ایک لڑکی پیدا ہو گئی تو یہ لڑکی شاید کے دونوں بیٹوں میں سے ایک کی ماں شریک بہن ہے۔ اور دوسرے کے حق میں لختیہ ہے۔ پس یہ دوسرا بیٹا اس لڑکی سے نکاح کر سکتا ہے۔ حالانکہ یہ لڑکی اپنے شوہر کے نسبی بھائی کی نسبی بہن ہے۔ لیکن چونکہ یہ لڑکی اس کے حق میں لختیہ عورت تھی جس سے اس کی شادی ہوئی ہے۔ اس لئے یہ نکاح درست ہے۔

دو لڑکا لڑکی جو ایک عورت کے پستان پر جمع ہوئے ان کا آپس میں نکاح کرنا ناجائز ہے

وَكُلُّ صَبِيْنِ اجْتَمَعَا عَلَى ثَدْيِ امْرَأَةٍ وَاحِدَةٍ لَمْ يَجْزُ لِأَحَدِهِمَا أَنْ يَتَزَوَّجَ بِالْآخَرِى هَذَا هُوَ الْأَصْلُ لِأَنَّ أُمَّهُمَا وَاحِدَةٌ فَهُمَا أَخٌ وَأُخْتُ.

ترجمہ اور ہر وہ دو بچے (لڑکا اور لڑکی) جو ایک عورت کے پستان پر جمع ہو گئے تو ان دونوں میں ایک کے لئے جائز نہیں کہ وہ دوسرے کے ساتھ نکاح کرے۔ اور یہی (باب حرمت) میں اصل ہے۔ کیونکہ ان دونوں کی ماں ایک ہے۔ پس وہ دونوں بھائی بہن ہوئے۔

تشریح دونوں بچوں یعنی لڑکا اور لڑکی نے کسی عورت کا دودھ پیا ایک ساتھ یا آگے پیچھے تو یہ دونوں رضاعی بھائی بہن ہوں گے اور ان کا نکاح

آپس میں درست نہیں ہوگا۔ جیسا کہ نسبی بھائی بہن آپس میں نکاح نہیں کر سکتے ہیں۔ باب حرمت میں یہی ضابطہ ہے۔

مرضعہ کے لئے مرضعہ کے بیٹوں سے نکاح ناجائز ہے

وَلَا يَتَزَوَّجُ الْمَرْضِعَةُ أَحَدًا مِّنْ وَلَدِ النِّسَىٰ أَرْضَعَتْ لِأَنَّهُ أَخُوهَا وَلَا وَلِدَ وَلَدَهَا لِأَنَّهُ وَلَدُ أَخِيهَا وَلَا يَتَزَوَّجُ الصَّبِيُّ الْمَرْضِعَ أُخْتِ زَوْجِ الْمَرْضِعَةِ لِأَنَّهَا عَمَّتُهُ مِنَ الرِّضَاعِ.

ترجمہ..... اور نہ نکاح کرے مرضعہ (جس کو دودھ پلایا گیا) کسی سے اس عورت کے لڑکوں میں سے جس نے (اس کو) دودھ پلایا ہے۔ کیونکہ یہ لڑکا اس کا بھائی ہے۔ اور نہ اس دودھ پلانے والی کی اولاد سے کیونکہ یہ اس کا بھتیجا ہے اور نہ نکاح کرے وہ بچہ جس کو دودھ پلایا گیا ہے دودھ پلانے والی کے شوہر کی بہن سے کیونکہ وہ اس کی رضاعی پھوپھی ہے۔

تشریح..... المرضعہ میں ترکیب کے اعتبار سے دو احتمال ہیں۔ اول یہ کہ مرضعہ بفتح الضاد اسم مفعول ہے اور یتزوج کا فاعل ہونے کی وجہ سے مرفوع ہے اور احدا منصوب ہے مفعولیت کی بناء پر اس صورت میں ترجمہ ہوگا کہ صبیہ مرضعہ دودھ پلانے والی کے لڑکوں میں سے کسی کے ساتھ نکاح نہ کرے۔ دوسرا احتمال یہ ہے کہ مرضعہ بصیغہ اسم مفعول منصوب ہو مفعولیت کی بناء پر اور احد مرفوع ہو فاعلیت کی بناء پر۔ اس صورت میں ترجمہ ہوگا کہ دودھ پلانے والی عورت کے لڑکوں میں سے کوئی صبیہ مرضعہ کے ساتھ نکاح نہ کرے۔ حاصل دونوں کا ایک ہے مسئلہ کی صورت اور اس کی دلیل دونوں واضح ہیں محتاج بیان نہیں ہے۔

دودھ کے ساتھ پانی مل جائے تو غالب کا اعتبار ہے

وَإِذَا اخْتَلَطَ اللَّبَنُ بِالنِّسَاءِ وَاللَّبَنُ هُوَ الْغَالِبُ تَعَلَّقُ بِهِ التَّحْرِيمُ وَإِنْ غَلَبَ الْمَاءُ لَمْ يَتَّعَلَقْ بِهِ التَّحْرِيمُ خِلَافًا لِّلشَّافِعِيِّ هُوَ يَقُولُ إِنَّهُ مَوْجُودٌ فِيهِ حَقِيقَةٌ وَنَحْنُ نَقُولُ الْمَغْلُوبُ غَيْرُ مَوْجُودٍ حُكْمًا حَتَّى لَا يَظْهَرَ بِمُقَابَلَةِ الْغَالِبِ كَمَا فِي الْيَمِينِ.

ترجمہ..... اور اگر دودھ پانی کے ساتھ مخلوط ہو گیا اور حال یہ کہ دودھ غالب ہے تو اس کے ساتھ تحریم متعلق ہوگی۔ اور اگر پانی غالب ہے تو تحریم اس کے ساتھ متعلق نہیں ہوگی خلاف ہے شافعی کا وہ فرماتے ہیں کہ دودھ اس میں حقیقہ موجود ہے اور ہم کہیں گے کہ مغلوب حکماً غیر موجود ہے حتیٰ کہ غالب کے مقابلہ میں ظاہر نہیں ہوگا۔ جیسا کہ یمن میں۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر دودھ میں پانی ملا دیا گیا اور دودھ غالب اور پانی مغلوب ہے۔ پھر کسی بچہ نے اس کو پی لیا تو اس سے حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ اور اگر پانی غالب اور دودھ مغلوب ہے تو احناف کے نزدیک اس سے حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی اور امام شافعی کے نزدیک اگر پانی کچھ گھونٹ کی مقدار دودھ اس پانی میں موجود تھا جس کو اس بچہ نے پیاتو ہے تو حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی اگرچہ پانی غالب ہے۔

امام شافعی کی دلیل..... یہ ہے کہ اس میں دودھ حسا اور حقیقہ موجود ہے۔ لہذا دودھ کا پینا معتبر ہوگا۔ کیونکہ محسوس چیز کا انکار نہیں کیا جاسکتا۔ امام شافعی کی دلیل پر زیادہ سے زیادہ یہ اعتراض کیا جاسکتا ہے کہ غلبہ ماء کی وجہ سے دودھ معدوم ہو گیا۔ لہذا اس پر تحریم کا حکم مستحب نہ ہونا چاہئے۔ لیکن امام شافعی کی جانب سے جواب یہ ہوگا کہ اس صورت میں حرمت ثبوت اور عدم ثبوت کے درمیان دائرہ ہے۔ پس احتیاطاً حرمت کو عدم حرمت پر ترجیح دی جائے گی۔

ہماری دلیل..... اور امام شافعی کی پیش کردہ دلیل کا جواب یہ ہے کہ مغلوب حکماً غیر موجود ہوتا ہے۔ چنانچہ مغلوب غالب کے مقابلہ میں ظاہر نہیں

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۱۸۷ کتاب الرضاع
 ہوتا۔ مثلاً کسی نے قسم کھائی کہ میں دودھ نہیں پیوں گا پھر اس نے پانی میں ملا اور دودھ پیاد آں حالیکہ پانی غالب اور دودھ مغلوب ہے تو یہ شخص حائث
 نہ ہوگا۔ گویا احناف نے اس مسئلہ کو مسئلہ یحییٰ پر قیاس کیا ہے۔ لیکن احناف کا یہ دلیل کمزور ہے کیونکہ ہم کہہ سکتے ہیں کہ ایمان کا دار و مدار عرف پر
 ہے اور عرف میں مغلوب کو لبن نہیں کہتے اس وجہ سے حائث نہیں ہوا۔ اور حرمت رضاعت موقوف ہے وجود لبن پر سو وہ موجود ہے۔ لہذا حرمت
 رضاعت ثابت ہونی چاہئے۔ الحاصل یہ قیاس قیاس مع الفارق ہے۔ اس سے قوی دلیل یہ ہے کہ حرمت کا تعلق صورت ارضاع (دودھ پلانے) کے
 ساتھ نہیں ہے۔ جیسا کہ کبیر میں دودھ پلانے کی وجہ سے بالاجماع حرمت ثابت نہیں ہوتی بلکہ حرمت کا تعلق اس سے ہے کہ دودھ پلانے کی وجہ
 سے ہڈی اور گوشت میں اضافہ ہوتا ہے اور چونکہ مغلوب دودھ سے تغذی حاصل نہیں ہوتی ہے اس لئے اس سے ہڈی اور گوشت میں اضافہ بھی نہیں
 ہوگا۔ پس جب ہڈی اور گوشت میں اضافہ نہیں ہوا تو اس سے حرمت رضاعت بھی ثابت نہیں ہوگی (یعنی شرح ہدایہ)۔

اگر دودھ کھانے کے ساتھ مل جائے تو حرمت متعلق نہیں ہوتی

وَإِنْ اخْتَلَطَ بِالطَّعَامِ لَمْ يَتَعَلَّقْ بِهِ التَّحْرِيمُ وَإِنْ كَانَ اللَّبْنُ غَالِبًا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ إِذَا كَانَ اللَّبْنُ غَالِبًا
 يَتَعَلَّقُ بِهِ التَّحْرِيمُ قَالَ قَوْلُهُمَا فِيمَا إِذَا لَمْ تَمَسَّهُ النَّارُ حَتَّى لَوْ طَبَخَ بِهَا لَا يَتَعَلَّقُ بِهِ التَّحْرِيمُ فِي قَوْلِهِمْ جَمِيعًا
 لَهُمَا أَنَّ الْعَبْرَةَ لِلْغَالِبِ كَمَا فِي الْمَاءِ إِذَا لَمْ يُغَيِّرْهُ شَيْءٌ عَنْ حَالِهِ وَلَا بَنِي حَنِيفَةَ أَنَّ الطَّعَامَ أَصْلَ وَاللَّبْنَ تَابِعَ
 لَهُ فِي حَقِّ الْمَقْصُودِ فَصَارَ كَالْمَغْلُوبِ وَلَا مُعْتَبَرُ بِقَاطِرِ اللَّبَنِ مِنَ الطَّعَامِ عِنْدَهُ هُوَ الصَّحِيحُ لِأَنَّ التَّغْذِي
 بِالطَّعَامِ إِذْ هُوَ الْأَصْلُ.

ترجمہ..... اور اگر دودھ مخلوط ہو گیا طعام کے ساتھ تو اس کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوگی۔ اگرچہ دودھ غالب ہو (امام ابو حنیفہ کے نزدیک اور
 صاحبین نے فرمایا کہ اگر دودھ غالب ہے تو اس کے ساتھ تحریم متعلق ہو جائے گی۔ مصنف نے فرمایا کہ صاحبین کا قول اس صورت میں ہے جب کہ
 اس کو آگ نے نس (چھونا) نہ کیا ہو۔ حتیٰ کہ اگر (مخلوط دودھ طعام) کو آگ سے پکالیا گیا ہو تو بالاتفاق اس کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوگی۔
 صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ اعتبار غالب کا ہے۔ جیسا کہ پانی میں جبکہ اس دودھ کو کسی چیز نے اپنے حال سے متغیر نہ کیا ہو اور ابو حنیفہ کی دلیل یہ ہے کہ
 طعام اصل ہے اور دودھ حق مقصود (تغذی) میں اس کے تابع ہے۔ پس (دودھ) مغلوب ہو گیا اور امام صاحب کے نزدیک طعام سے دودھ کے
 قطرے ٹپکنے کا اعتبار نہیں کیا گیا یہی صحیح ہے کیونکہ تغذی طعام سے ہوتی ہے اس لئے کہ طعام ہی اصل ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر دودھ کھانے میں مخلوط ہو گیا اور اس مخلوط دودھ کو آگ نے نس نہیں کیا۔ یعنی آگ پر پکایا نہیں گیا تو امام صاحب
 کے نزدیک اسی سے حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔ اور صاحبین فرماتے ہیں کہ اگر دودھ غالب ہے تو اس کے ساتھ تحریم متعلق ہو جائے گی ورنہ
 نہیں۔ دودھ غالب رہا ہو یا مغلوب اس لئے کہ اگر دودھ مغلوب ہے تب تو حرمت کا ثابت نہ ہونا ظاہر ہے اور اگر دودھ غالب ہے تو اس لئے حرمت
 ثابت نہیں ہوگی کہ جب دودھ کھانے میں ملا کر پکالیا گیا تو دودھ کھانے کے تابع ہو گیا۔ لہذا اب اس دودھ کو لبن مطلق نہیں کہہ سکتے ہیں۔
 اصل مسئلہ میں صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ اعتبار غالب کا ہے جیسا کہ پانی میں غالب کا اعتبار کیا گیا ہے بشرطیکہ دودھ کو کسی چیز نے اپنی حالت
 سے متغیر نہ کیا ہو۔

امام صاحب کی دلیل یہ ہے کہ مقصود یعنی غذا حاصل کرنے میں کھانا اصل ہے اور دودھ اس کے تابع ہے۔ لہذا حصول مقصود یعنی غذا میں دودھ
 مغلوب ہو گیا اگرچہ حقیقت میں غالب تھا۔ اس وجہ سے اس کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوگی۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ اگر دودھ کھانے میں ملا ہوا ہے۔
 اور لقمہ اٹھاتے وقت کھانے سے دودھ کے قطرے ٹپکتے ہیں تو اس صورت میں حرمت رضاعت ثابت ہوگی یا نہیں؟ تو فرمایا کہ امام صاحب کے نزدیک صحیح

یہ ہے کہ حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔ اور قاطر لہن کا اعتبار نہیں کیا جائے گا۔ دلیل یہ ہے کہ اس صورت میں بھی غذا کھانے سے حاصل کی گئی ہے نہ کہ دودھ سے۔ کیونکہ غذا حاصل کرنے میں کھانا ہی اصل ہے۔ امام صاحب کا غیر اصرار قول یہ ہے کہ اس صورت میں حرمت ثابت ہو جائے گی۔ کیونکہ دودھ کا ایک قطرہ جب بچہ کے حلق میں داخل ہو گیا تو اثبات حرمت کے لئے کافی ہے۔ لیکن صحیح یہ ہے کہ ہر حال میں عدم ثبوت حرمت ہے فوائد..... فصار کالمغلوب میں کاف زائدہ ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

دودھ دوائی ساتھ ملایا گیا اور دودھ غالب ہے تو حرمت متعلق ہوگی

وَإِنْ اخْتَلَطَ بِالْذَّوَاءِ وَاللَّبَنُ غَالِبٌ تَعَلَّقَ بِهِ التَّحْرِيمُ لِأَنَّ اللَّبَنَ يَنْقُي مَقْصُودًا فِيهِ إِذَا الذَّوَاءُ لِقَوِيَّتِهِ عَلَى الْوُصُولِ

ترجمہ..... اور اگر ملا دیا (دودھ) دوا کے ساتھ اور دودھ غالب ہے تو اس کے ساتھ تحریم متعلق ہوگی۔ کیونکہ اس غلط میں دودھ ہی مقصود رہا۔ اس لئے کہ دوا تو دودھ کو پہنچانے میں تقویت دینے کے لئے ہے۔

تشریح..... اگر دودھ دوا کے ساتھ ملا دیا گیا اور دودھ غالب ہے تو اس سے حرمت رضاعت ثابت ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ غذا حاصل کرنے میں دودھ ہی مقصود ہے۔ دوا تو صرف دودھ پہنچانے میں تقویت کے لئے ہے۔ اور اگر دودھ مغلوب اور دوا غالب ہے تو تحریم ثابت نہیں ہوگی۔

اس پر اشکال ہے وہ یہ کہ اگر دوا کا کام صرف تقویت دینا ہے اور کچھ نہیں تو دودھ غالب ہو یا مغلوب۔ دونوں صورتوں میں حرمت رضاعت ثابت ہونی چاہئے۔ کیونکہ دودھ کے مغلوب ہونے کی صورت میں کم از کم ایک قطرہ بچہ کے حلق میں ضرور پہنچے گا۔ اور احناف کے نزدیک ایک قطرہ بھی محرم ہے۔

جواب..... اس جگہ نظر مقصود پر ہے۔ چنانچہ اگر دودھ غالب ہے تو اس سے غذا حاصل کرنا مقصود ہوگا۔ اور دوا صرف تقویت کے لئے ہوگی۔ اور اگر دودھ مغلوب ہے تو مقصد تدوی ہے۔ اور دودھ دوا کو تقویت دینے کے لئے ہے۔ پس اس فرق کے واضح ہو جانے کے بعد کوئی اشکال باقی نہیں رہا۔

عورت کا دودھ بکری کے دودھ کے ساتھ مل گیا اور غالب عورت کا دودھ ہے تو حرمت متعلق ہوگی

وَإِذَا اخْتَلَطَ اللَّبَنُ بِلَبَنِ الشَّاعِ وَهُوَ الْغَالِبُ تَعَلَّقَ بِهِ التَّحْرِيمُ وَإِنْ غَلَبَ لَبَنُ الشَّاعِ لَمْ يَتَعَلَّقْ بِهِ التَّحْرِيمُ إِعْتِبَارًا لِلْغَالِبِ كَمَا فِي الْمَاءِ

ترجمہ..... اور جب (آدمیہ) کا دودھ بکری کے دودھ کے ساتھ مل گیا اور (آدمیہ) کا دودھ غالب ہے تو اس کے ساتھ تحریم متعلق ہوگی۔ اور اگر بکری کا دودھ غالب ہے تو اس کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوگی۔ غالب کا اعتبار کرتے ہوئے جیسا کہ پانی میں۔

تشریح..... صورت مسئلہ اور دلیل دونوں واضح ہیں۔

دو عورتوں کا دودھ مل گیا جس کا غالب ہے اسی سے حرمت متعلق ہوگی..... اقوال فقہاء

وَإِذَا اخْتَلَطَ لَبَنُ امْرَأَتَيْنِ تَعَلَّقَ التَّحْرِيمُ بِأَغْلَبِهِمَا عِنْدَ أَبِي يُونُسَ لِأَنَّ الْكُلَّ صَارَ شَيْئًا وَاحِدًا فَيَجْعَلُ الْأَقْلُ تَابِعًا لِلْأَكْثَرِ فِي بِنَاءِ الْحُكْمِ عَلَيْهِ وَقَالَ مُحَمَّدٌ وَزُفَرٌ يَتَعَلَّقُ التَّحْرِيمُ بِهِمَا لِأَنَّ الْجِنْسَ لَا يَغْلِبُ الْجِنْسَ فَإِنَّ الشَّيْءَ لَا يَصِيرُ مُسْتَهْلَكًا فِي جَنْبِهِ لِاتِّحَادِ الْمَقْصُودِ وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ فِي هَذَا رَوَايَتَانِ وَأَصْلُ الْمَسْأَلَةِ فِي الْإِيمَانِ

ترجمہ..... اور جب دو عورتوں کا دودھ مل گیا تو ان دونوں میں سے اغلب کے ساتھ تحریم متعلق ہوگی ابو یوسفؒ کے نزدیک۔ کیونکہ کل ملکر ایک چیز ہو گیا لہذا اقل کو اکثر کے تابع بنا دیا جائے گا۔ اس پر حکم (رضاعت) مبنی کرنے میں۔ اور امام محمدؒ اور زفرؒ نے فرمایا کہ دونوں کے ساتھ تحریم متعلق ہوگی۔ اس لئے کہ جنس (اپنی) جنس پر غالب نہیں ہوتی۔ کیونکہ شئی اپنی جنس میں مل کر معدوم نہیں ہو جاتی۔ مقصود کے متحد ہونے کی وجہ سے اور ابو حنیفہؒ سے اس بارے میں دو روایتیں ہیں۔ اور اصل مسئلہ باب قسم میں ہے۔

مشرع..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر دو عورتوں کا دودھ مخلوط ہو گیا پھر کسی بچہ نے اس کو پی لیا تو حرمت رضاعت ثابت ہوگی یا نہیں۔ اس مسئلہ میں اختلاف ہے۔ امام ابو یوسفؒ فرماتے ہیں کہ جس کا دودھ غالب ہے اس کے ساتھ حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ اسی کے قائل امام شافعیؒ ہیں اور امام محمدؒ اور امام زفرؒ فرماتے ہیں کہ دونوں کے ساتھ حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ امام ابو حنیفہؒ سے دو روایتیں ہیں۔ ایک روایت میں ابو یوسفؒ کے ساتھ ہیں۔ اور دوسری روایت میں امام محمدؒ، وزفرؒ کے ساتھ ہیں۔ امام ابو یوسفؒ کی دلیل یہ ہے کہ دونوں عورتوں کا دودھ مل کر ایک چیز بن گئی ہے۔ لہذا اس پر رضاعت کا حکم مبنی کرنے میں اقل کو اکثر کے تابع بنا دیا گیا۔

امام محمدؒ وزفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ جنس اپنی جنس پر غالب نہیں آتی ہے۔ کیونکہ غلبہ اس وقت متحقق ہوتا ہے جبکہ شئی مغلوب معدوم ہو جائے۔ اور شئی اپنی جنس میں مل کر معدوم نہیں ہوتی بلکہ اس میں اضافہ ہی ہوگا۔ اس لئے کہ دونوں کا مقصود متحد ہے۔ پس جب ایک شئی اپنی جنس میں مل کر معدوم نہیں ہوئی تو ان میں سے کوئی کسی کے تابع نہیں ہوگا۔ اور جب ایک دوسرے کے تابع نہیں تو تحریم دونوں کے ساتھ مستطاف متعلق ہوگی نہ کہ ایک کے ساتھ۔ اور اصل مسئلہ باب قسم میں ہے۔ صورت یہ ہے کہ ایک شخص نے قسم کھائی کہ میں اس بکری کا دودھ نہیں پوں گا پھر اس بکری کا دودھ دوسری بکری کے ساتھ مل گیا۔ اور اس دوسری بکری کا دودھ غالب ہے اور مخلوط علیہا بکری کا دودھ مغلوب ہے تو اسی اختلاف پر ہے یعنی ابو یوسفؒ کے نزدیک حائث نہیں ہوگا کیونکہ مغلوب کا معدوم ہوتا ہے اور امام محمدؒ کے نزدیک حائث ہو جائے گا۔ کیونکہ شئی اپنی جنس کے ساتھ مل کر زیادہ ہوتی ہے معدوم نہیں ہوتی۔ واللہ اعلم بالصواب۔

باکرہ کا دودھ اتر آیا اس نے بچہ کو پلایا تو حرمت متعلق ہوگی

إِذَا نَزَلَ لِلْبَكْرِ لَبَنٌ فَأَرْضَعَتْ صَبِيًّا تَعَلَّقَ بِهِ التَّحْرِيمُ لِإِطْلَاقِ النَّصِّ وَلِأَنَّهُ سَبَبُ النَّشْوَءِ فَيَنْبَغُ بِهِ شُبُهَةٌ لِبَعْضِيَّةٍ.

ترجمہ..... اور جب باکرہ سے دودھ اتر اچھر کسی بچہ کو پلایا تو اس کے ساتھ تحریم متعلق ہو جائے گی نص کے مطلق ہونے کی وجہ سے۔ اور اس لئے کہ دودھ نشوونما کا سبب ہے۔ پس اس سے شبہ بعضیت ثابت ہوگا۔

مشرع..... اگر باکرہ عورت کے پستان سے دودھ نکلا پھر وہ دودھ باکرہ نے کسی بچہ کو پلایا تو با اتفاق ائمہ اربعہ اس دودھ سے حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ کیونکہ نص و امہاتکم اللامی ارضعتکم مطلق ہے باکرہ اور شبہ کے درمیان کوئی فرق نہیں ہے۔

دوسری دلیل یہ ہے کہ باکرہ کا دودھ بھی نشوونما کا سبب ہے۔ لہذا اس سے شبہ بعضیت ثابت ہو جائے گا۔ اور اس شبہ جزئیت و بعضیت کی وجہ سے قیاطاً حرمت رضاعت ثابت کر دی جائے گی۔ البتہ امام شافعیؒ اور امام محمدؒ سے ایک روایت یہ ہے کہ باکرہ کے دودھ سے حرمت ثابت نہیں ہوگی۔ کیونکہ باکرہ کا دودھ نادر ہے پس مرد کے دودھ کے مشابہ ہو گیا۔

عورت کے مرنے کے بعد اس کا دودھ دوا گیا پھر بچہ کو پلایا تو حرمت متعلق ہوگی

إِذَا حُلِبَ لَبَنُ الْمَرْأَةِ بَعْدَ مَوْتِهَا فَأَوْجَرَ الصَّبِيُّ تَعَلَّقَ بِهِ التَّحْرِيمُ بِحِلَالِهَا لِلْمُشَابَهَةِ هُوَ يَقُولُ الْأَصْلُ فِي كُتُوبِ

الْحُرْمَةُ اِنَّمَا هِيَ الْمَرْأَةُ ثُمَّ تَتَعَدَّى اِلَى غَيْرِهَا بِوَاسِطَتِهَا وَبِالْمَوْتِ لَمْ تَبْقَ مُحَلًّا لَهَا وَلِهَذَا لَا يُوجِبُ وَطِئُهَا حُرْمَةُ الْمُصَاهَرَةِ وَلَنَا اَنَّ السَّبَبَ هُوَ شُبُهَةُ الْجُزْئِيَّةِ وَذَلِكَ فِي اللَّبَنِ لِمَعْنَى الْاِنْشَاءِ وَالْاِنْبَاتِ وَهُوَ قَائِمٌ بِاللَّبَنِ وَهَذِهِ الْحُرْمَةُ تَظْهَرُ فِي حَقِّ الْمَيْتَةِ دَفْنًا وَتَنْهِيْمًا اَمَّا الْحُرْمَةُ فِي الْوَطِي لِكَوْنِهِ مُلَاقِيًا لِمَحَلِّ الْحَرْثِ وَقَدْ زَالَ بِالْمَوْتِ فَافْتَرَقَا.

ترجمہ..... اور اگر عورت کا دودھ اس کے مرنے کے بعد دوبا گیا۔ پھر وہ دودھ بچہ (کے منہ میں) پیکا یا گیا۔ تو اس کے ساتھ حرمت (رضاعت) متعلق ہو جائے گی۔ خلاف ہے امام شافعیؒ کا وہ فرماتے ہیں کہ ثبوت حرمت میں اصل تو عورت ہی ہے۔ پھر (حرمت) اس کے واسطے سے اس کے غیر کی طرف متعدی ہوتی ہے۔ اور فوت کی وجہ سے (عورت) حرمت کا محل نہیں رہی۔ اور اسی وجہ سے اس مردہ عورت سے وطی کرنا حرمت مصاہرت کا موجب نہیں ہے۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ (حرمت رضاعت کا) سبب جزئییت کا شبہ ہے۔ اور یہ بات دودھ میں موجود ہے۔ کیونکہ (گوشت) بڑھانے اور (بڈی) اگانے کے معنی (دودھ میں موجود ہیں) اور یہ معنی دودھ کے ساتھ قائم ہیں۔ اور یہ حرمت (اس) مردہ عورت کے حق میں دفن کرنے اور تیمم کرانے کے اعتبار سے ظاہر ہوگی۔ بہر حال وطی میں جزء ہونا کیونکہ وہ ملاقی ہے محل حرث کو اور (محل حرث) موت کی وجہ سے زائل ہو گیا۔ پس فرق (ظاہر) ہو گیا۔

تشریح..... اوپر ماضی مجہول۔ وجر سے مشتق ہے۔ وجر اور وجور، وہ دواء جس کو وسط منہ میں ڈالا جائے۔ اور جر منہ میں دوا ڈالنا۔ متعدی بدو مفعول ہے۔ مفعول اول ضمیر جوارج ہے لبن المرأة کی طرف اور قائم مقام فاعل کے ہے دوسرا مفعول الصمی۔ (یعنی شرح ہدایہ)۔

صورت مسئلہ یہ ہے کہ عورت کے مرنے کے بعد اس کا دودھ دوبا گیا۔ پھر وہ دودھ بچہ کے منہ میں ڈال دیا گیا ہے تو احنافؒ کے نزدیک اس سے حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ اسی کے قائل امام مالکؒ اور امام احمدؒ ہیں۔ امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔ باتن نے بعد الموت کے ساتھ اس لئے مقید کیا کہ اگر قبل الموت عورت کا دودھ دوبا گیا اور بعد الموت بچہ کے منہ میں داخل کیا گیا تو اس صورت میں امام شافعیؒ کے نزدیک بھی حرمت مصاہرت ثابت ہو جائے گی۔ بہر حال مختلف فیہ صورت میں امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ حرمت رضاعت کے ثبوت میں اصل تو عورت ہے۔ یعنی اولاً اس دودھ پلانے والی عورت اور دودھ پینے والے بچے کے درمیان حرمت ثابت ہوگی۔ پھر اس عورت کے واسطے سے اس کے غیر کی طرف حرمت متعدی ہوگی۔ لیکن چونکہ یہ عورت موت کی وجہ سے محل حرمت نہیں رہی اس لئے غیر کی طرف بھی حرمت متعدی نہیں ہوگی اور چونکہ یہ عورت محل حرمت نہیں رہی اسی وجہ سے اگر اس مبیہ عورت سے وطی کر لی گئی تو حرمت مصاہرت ثابت نہیں ہوگی۔

ہما کسی دلیل..... یہ ہے کہ حرمت رضاعت کا سبب جزئییت کا شبہ ہے اور چونکہ دودھ پینے کی وجہ سے بچہ کے گوشت اور ہڈیوں میں اضافہ ہوتا ہے۔ اس وجہ سے ہم کہتے ہیں کہ دودھ پینے کی صورت میں یہ شبہ جزئییت موجود ہے۔ اور جب حرمت رضاعت کا سبب یعنی شبہ جزئییت موجود ہے تو اس مردہ عورت کا دودھ پینے کی وجہ سے بھی حرمت ثابت ہو جائے گی۔

وهذه الحرمة سے امام شافعیؒ کا رد ہے۔ یعنی امام شافعیؒ یہ فرمایا کہ موت کی وجہ سے عورت محل حرمت نہیں رہتی غلط ہے۔ کیونکہ یہ حرمت مردہ عورت کے حق میں جواز فنیہ اور جواز تیمم کے اعتبار سے ظاہر ہوگی۔ صورت اس کی یہ ہے کہ ایک بچی جس نے مجرودہ عورت کا دودھ پیا ہے۔ وہ شوہر والی ہے تو اس بچی کا شوہر اس مردہ عورت کے لئے محرم ہوگا۔ کیونکہ یہ مردہ عورت اس بچی کے شوہر کی ساس ہوگئی اور ظاہر ہے کہ داماد ساس کے لئے محرم ہوتا ہے۔ اب اگر اس مردہ عورت کا کوئی محرم نہیں اور بغیر غسل کے اس کو تیمم کرانے کی ضرورت ہے تو اس بچی کا شوہر اس کو تیمم کرا دے اور دفن کرے۔ کیونکہ یہ مردہ عورت اس کی رضاعی ساس ہے۔

امسا الجنون سے امام شافعیؒ کے قیاس کا جواب ہے۔ حاصل جواب یہ ہے کہ حرمت رضاعت کو حرمت مصاہرت پر قیاس کرنا درست نہیں۔

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۱۹۱ کتاب الرضاع
 کیونکہ دونوں میں فارق موجود ہے۔ فارق یہ ہے کہ رضاعت میں حرمت کا سبب تغذی کے واسطے سے گوشت اور ہڈی کا بڑھنا ہے جس سے
 جزئیت ثابت ہوگی اور حرمت مصاہرت کا سبب وہ جزئیت ہے جو ولد کے واسطے سے حاصل ہوگی۔ اور ولد اس وقت متصور ہوگا جبکہ وطی محل حرث میں
 کی گئی ہو۔ اور موت کی وجہ سے محل حرث زائل ہو گیا۔ لہذا موت کے بعد ولد بھی متصور نہیں ہوگا۔ اور جب موت کے بعد ولد متصور نہیں ہوگا تو جزئیت
 بھی متصور نہیں ہوگی حاصل یہ کہ موت کے بعد عورت کا دودھ دہ کر اگر بچہ کو پلایا گیا تو جزئیت ثابت ہوگی اور مردہ عورت کے ساتھ اگر وطی کی گئی تو
 محل حرث نہ ہونے کی وجہ سے ولد متصور نہیں ہوگا۔ اور ولد متصور نہ ہونے کی وجہ سے جزئیت ثابت نہیں ہوگی۔ لہذا رضاعت کو بعد الموت وطی پر
 قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے۔ واللہ اعلم بالصواب (الکفایہ)۔

بچہ کا دودھ سے حقنہ کیا گیا حرمت متعلق نہیں ہوگی

وَإِذَا اخْتَفَيْنِ الصَّبِيَّ بِاللَبَنِ لَمْ يَتَّعَلَقْ بِهِ التَّحْرِيمُ وَعَنْ مُحَمَّدٍ أَنَّهُ تَثَبُّتُ بِهِ الْحُرْمَةُ كَمَا يَفْسُدُ بِهِ الصَّوْمُ وَوَجْهُ
 الْفَرْقِ عَلَى الظَّاهِرِ أَنَّ الْمُفْسِدَ فِي الصَّوْمِ إِصْلَاحُ الْبَدَنِ وَيُوجَدُ ذَلِكَ فِي الدَّوَاءِ فَأَمَّا الْمَحْرَمُ فِي الرِّضَاعِ
 مَعْنَى النَّشْوءِ وَلَا يُوجَدُ ذَلِكَ فِي الْإِخْتِفَانِ لِأَنَّ الْمُغْدِي وَصُولُهُ مِنَ الْأَعْلَى.

ترجمہ..... اور اگر بچہ کو (کسی عورت کے) دودھ سے حقنہ کیا گیا تو اس سے حرمت رضاعت متعلق نہ ہوگی۔ (یہی ظاہر الروایۃ ہے) اور امام محمدؒ ہے
 مروی ہے کہ حرمت ثابت ہو جائے گی۔ جیسا کہ اس سے روزہ فاسد ہو جاتا ہے۔ اور وجہ فرق ظاہر الروایۃ پر یہ ہے کہ روزہ میں مفسد بدن کی اصلاح
 کرنا ہے۔ اور یہ بات دوا میں پائی جاتی ہے۔ رہی رضاعت میں حرام کرنے والی چیز تو وہ بڑھنے کے معنی ہیں۔ اور حقنہ کرنے میں یہ معنی نہیں پائے
 جاتے ہیں کیونکہ غذا دینے والی چیز تو وہ ہے جس کا پہنچنا اوپر سے ہو۔

تشریح..... اختقان حقنہ کرنا۔ مریض کو اعضاء سفلی کی جانب سے دوا دینا۔ مغرب (لفت کی کتاب) میں ہے کہ متحقق درست نہیں ہے۔ بلکہ تحقیق
 زیادہ صحیح ہے۔ کیونکہ صاحب مغرب نے اختقان کو لازم مانا ہے لیکن تاج المصادر میں مذکور ہے کہ اختقان کے معنی حقنہ کرنا ہے۔ پس صاحب تاج
 المصادر نے اختقان کو متعدی مانا ہے۔ لہذا اس بنا پر بصیغہ مجہول استعمال کرنا درست ہے۔

صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی بچے کے پیٹ میں حقنہ کے ذریعہ کسی عورت کا دودھ پہنچایا گیا تو اس کے ساتھ حرمت رضاعت متعلق نہیں ہوگی۔
 ظاہر الروایۃ میں اسی طرح ہے۔ البتہ لو اور میں امام محمدؒ سے مروی ہے کہ اس سے بھی حرمت ثابت ہو جائے گی۔ امام محمدؒ فرماتے ہیں کہ جس طرح
 حقنہ کرنے سے روزہ فاسد ہو جاتا ہے۔ اسی طرح حقنہ کے ذریعہ بچہ کے پیٹ میں دودھ پہنچانے سے بھی حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔

ظاہر الروایۃ کے بیان کے مطابق باب اختقان میں فساد صوم اور تحریم رضاعت کے درمیان وجہ فرق یہ ہے کہ روزہ میں مفسد بدن کی اصلاح ہے
 اور حقنہ کے ذریعہ دوا پہنچانے میں اصلاح بدن موجود ہے اس لئے روزہ فاسد ہو جائے گا اور محرم رضاعت میں نشوونما کے معنی ہیں اور حقنہ کرنے میں
 یہ معنی پائے نہیں جاتے۔ کیونکہ غذا دینے والی چیز ہے جس کا پہنچنا اوپر کی جانب (منہ) سے ہونا کہ نیچے سے۔ بہر حال جب حقنہ کے ذریعہ
 دودھ پہنچانے میں نشوونما نہیں ہوتی جو رضاعت میں محرم ہے تو اس کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوگی۔

مرد کا دودھ اتر آیا اس نے بچے کو دودھ پلایا حرمت متعلق نہیں ہوگی

وَإِذَا نَزَلَ لِلسَّرَجْلِ لَبَنٌ فَارَضَعَ صَبِيًّا لَمْ يَتَّعَلَقْ بِهِ التَّحْرِيمُ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِلَبَنِ عَلَى التَّحْقِيقِ فَلَا يَتَّعَلَقُ بِهِ النَّشْوءُ
 وَالنَّمُو وَهَذَا لِأَنَّ اللَّبَنَ إِنَّمَا يَتَّصَرُفُ مِمَّا يَتَّصَرُفُ مِنْهُ الْوِلَادَةُ.

ترجمہ..... اور اگر کسی مرد کے دودھ اتر آیا۔ پھر اس نے کسی بچہ کو پلا دیا تو اس کی وجہ سے تحریم متعلق نہیں ہوگی۔ کیونکہ یہ درحقیقت دودھ ہی نہیں ہے لہذا اس کے ساتھ نشوونما متعلق نہیں ہوگا۔ اور یہ اس لئے کہ دودھ اس شخص سے متصور ہوتا ہے جس سے ولادت متصور ہوتی ہے۔

تشریح..... اگر کسی مرد کے پستان سے دودھ نکلا۔ اس نے وہ دودھ کسی بچہ کو پلا دیا تو اس سے حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی (اس پر ائمہ اربعہ متفق ہیں) دلیل یہ ہے کہ مرد کا دودھ درحقیقت دودھ نہیں ہے۔ جیسا کہ مچھلی کا خون درحقیقت خون نہیں۔ لہذا اس سے نشوونما بھی نہیں ہوگا۔ اور مرد کے دودھ کا درحقیقت دودھ نہ ہونا اس وجہ سے ہے کہ دودھ اس شخص سے متصور ہوگا جس سے ولادت متصور ہوتی ہے۔ اور چونکہ مرد سے ولادت متصور نہیں اس وجہ سے دودھ بھی متصور نہیں ہوگا اور جب مرد سے دودھ متصور نہیں تو اس کے ساتھ تحریم بھی متعلق نہ ہوگی۔

اسی طرح اگر بارہ کے پستان سے زرد پانی سائل آیا اور وہ کسی بچہ کو پلا دیا تو اس کی وجہ سے حرمت رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔ مُغْنٰی میں ہے کہ خنثی کا دودھ مرد کے دودھ کے حکم میں ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

دو بچوں نے بکری کا دودھ پیا حرمت متعلق نہیں ہوگی

وَإِذَا شَرِبَ صَبِيَّانِ مِنْ لَبَنِ شَاةٍ لَمْ يَتَعَلَّقْ بِهِ التَّحْرِيمُ لِأَنَّهُ لَا جُزْئِيَّةَ بَيْنَ الْأَدْمِيِّ وَالْبَهَائِمِ وَالْحُرْمَةُ بِإِعْتِبَارِهَا.

ترجمہ..... اور جب دو بچوں (لڑکا اور لڑکی) نے ایک بکری کا دودھ پیا تو اس کے ساتھ تحریم متعلق نہیں ہوگی۔ کیونکہ آدمی اور چوپائے کے درمیان کوئی جزئیت نہیں ہے۔ اور حرمت جزئیت ہی کے اعتبار سے ہوتی ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ اور دلیل واضح ہیں۔ البتہ ایک واقعہ ملاحظہ ہو۔

محمد ابن اسماعیل بخاری فرماتے تھے کہ اس سے حرمت رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ حضرت امام بخاری شیخ ابو حفص الکبیر کے زمانہ میں بخارا تشریف لائے اور فتاویٰ دینے لگے۔ شیخ نے امام بخاری سے فرمایا کہ یہ کام تم کرو لیکن امام بخاری نے شیخ کی نصیحت قبول کرنے سے گریز کیا حتیٰ کہ ایک مرتبہ ان سے استفاء لیا کہ اگر دو بچوں نے ایک بکری کا دودھ پی لیا تو کیا حکم ہے؟ حضرت امام نے ثبوت حرمت کا فتویٰ دیا۔ اس کے بعد لوگ جمع ہو گئے اور امام بخاری کو اس فتویٰ کی وجہ سے بخارا سے نکال دیا گیا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

ایک آدمی نے صغیرہ اور کبیرہ سے نکاح کیا کبیرہ نے صغیرہ کو دودھ پلایا، دونوں حرام ہو جائیں گی

وَإِذَا تَزَوَّجَ الرَّجُلُ صَغِيرَةً وَكَبِيرَةً فَأَرْضَعَتْ الْكَبِيرَةُ الصَّغِيرَةَ حُرْمَتًا عَلَى الزَّوْجِ لِأَنَّهُ يَصِيرُ جَامِعًا بَيْنَ الْأُمِّ وَالْبَنَاتِ رِضَاعًا وَذَلِكَ حَرَامٌ كَالْجَمْعِ بَيْنَهُمَا نِسَابًا ثُمَّ إِنْ لَمْ يَدْخُلْ بِالْكَبِيرَةِ فَلَا مَهْرَ لَهَا لِأَنَّ الْفُرْقَةَ جَاءَتْ مِنْ قَبْلِهَا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا وَلِلصَّغِيرَةِ بَصْفُ الْمَهْرِ لِأَنَّ الْفُرْقَةَ وَقَعَتْ لَامِنْ جِهَتِهَا وَالْإِرْضَاعُ وَإِنْ كَانَ فَعَلًا مِنْهَا لَكِنْ فَعَلَهَا غَيْرُ مُعْتَبَرٍ فِي إِسْقَاطِ حَقِّهَا كَمَا إِذَا قَتَلْتَ مُورِقَهَا وَبُرِّجَعَ بِهِ الزَّوْجُ عَلَى الْكَبِيرَةِ إِنْ كَانَتْ تَعَمَّدَتْ بِهِ الْفَسَادَ وَإِنْ لَمْ تَعَمَّدْ فَلَا شَيْءَ عَلَيْهَا وَإِنْ عَلِمَتْ بِأَنَّ الصَّغِيرَةَ أُمْرَأَتَهُ وَعَنْ مُحَمَّدٍ أَنَّهُ يُرْجَعُ فِي الْوُجْهِينِ وَالصَّحِيحُ ظَاهِرُ الرَّوَايَةِ لِأَنَّهُمَا وَإِنْ أَكْثَرَتْ مَا كَانَ عَلَى شَرَفِ السَّقُوطِ وَهُوَ يَصِفُ الْمَهْرَ وَذَلِكَ يَجْعَلُ مِنْجَرِي الْإِتْلَافِ لِكُنْهَاسَةِ فِيهِ إِمَّا لِأَنَّ الْإِرْضَاعَ لَيْسَ بِالْفَسَادِ الْبَيْكَاكِحِ وَضَعًا وَإِنَّمَا يَثْبُتُ ذَلِكَ بِاتِّفَاقِ الْحَالِ أَوَّلًا لَفَسَادِ الْبَيْكَاكِحِ لَيْسَ بِسَبَبٍ لِلْإِزَامِ الْمَهْرِ بَلْ هُوَ سَبَبٌ لِسُقُوطِهِ إِلَّا أَنَّ يَصِفُ الْمَهْرَ

يَجِبُ بِطَرِيقِ الْمُتَعَةِ عَلَى مَا عُرِفَ لَكِنْ مِنْ شَرْطِهِ إِبْطَالُ النِّكَاحِ وَإِذَا كَانَتْ مُسَبِّبَةً يَشْتَرِطُ فِيهِ التَّعَدِي كَحَقْرِ الْبَيْرِ ثُمَّ إِنَّمَا تَكُونُ مُتَعِدِيَةً إِذَا عَلِمْتَ بِالنِّكَاحِ وَقَصَدْتَ بِالْإِرْضَاعِ الْفَسَادَ أَمَّا إِذَا لَمْ تَعْلَمْ بِالنِّكَاحِ أَوْ عَلِمْتَ بِالنِّكَاحِ وَلَكِنَّهَا قَصَدْتَ دَفْعَ الْجُوعِ وَالْهَلَاكِ مِنَ الصَّغِيرَةِ دُونَ الْإِفْسَادِ لَا تَكُونُ مُتَعِدِيَةً لِأَنَّهَا مَأْمُورَةٌ بِذَلِكَ وَلَمْ تَعْلَمْ بِالنِّكَاحِ وَلَمْ تَعْلَمْ بِالْفَسَادِ لَا تَكُونُ مُتَعِدِيَةً أَيْضًا وَهَذَا مِنَّا اعْتِبَارُ الْجَهْلِ لِلدَّفْعِ قَصْدُ الْفَسَادِ لَا لِلدَّفْعِ الْحُكْمِ.

ترجمہ..... اور جب کسی مرد نے ایک صغیرہ (دودھ پیتی بچی) اور ایک کبیرہ سے نکاح کر لیا۔ پھر اس کبیرہ نے صغیرہ کو (مدت رضاعت میں) دودھ پلا دیا تو شوہر پر دونوں حرام ہو جائیں گی۔ کیونکہ یہ (مرد) رضاعی ماں اور بیٹی کو جمع کرنے والا ہوگا۔ او یہ حرام ہے۔ جیسا کہ کسی ماں اور بیٹی کو جمع کرنا (حرام) ہے۔ پھر اگر کبیرہ کے ساتھ دخول نہیں ہوا تو اس کے لئے مہر نہیں ہوگا کیونکہ فرقت اسی کی جانب سے آئی ہے اس کے ساتھ دخول کرنے سے پہلے۔ اور صغیرہ کے لئے نصف مہر ہوگا۔ کیونکہ فرقت اس کی جانب سے واقع نہیں ہوئی اور دودھ چوسنا اگرچہ اس کا فعل ہے لیکن اس کا فعل اس کا حق ساقط کرنے میں معتبر نہیں ہے۔ جیسا کہ جب صغیرہ نے اپنے مورث کو قتل کر ڈالا اور شوہر کبیرہ سے نصف مہر رجوع کر لے گا اگر کبیرہ نے اس سے فساد (نکاح) کا ارادہ کیا ہو۔ اور اگر ارادہ نہیں کیا (فساد نکاح کا) تو کبیرہ پر کچھ واجب نہیں ہے۔ اگرچہ وہ جانتی ہے کہ صغیرہ اس کی بیوی ہے (یہی ظاہر الروایۃ ہے)۔

اور (نوادر میں) امام محمدؒ سے روایت ہے کہ (شوہر) دونوں صورتوں میں رجوع کرے گا۔ (فساد کا ارادہ ہو یا نہ ہو) اور صحیح ظاہر الروایۃ ہے۔ کیونکہ کبیرہ نے گرچہ (ایسا مال) مؤکد کر دیا جو ساقط ہونے کے قریب تھا اور وہ نصف مہر ہے۔ اور یہ (تاکید مہر) تلف کرنے کے قائم مقام ہے۔ لیکن کبیرہ اس فعل میں مسببہ ہے یا تو اس لئے کہ دودھ پلانا فساد نکاح کے لئے موضوع نہیں ہے۔ اور یہ (فساد نکاح) اتفاقاً ثابت ہو گیا۔ یا اس لئے کہ فساد نکاح الزام مہر کا سبب نہیں ہے بلکہ وہ سقوط مہر کا سبب ہے۔ مگر یہ کہ نصف مہر بطور متبعہ کے واجب ہوتا ہے۔ چنانچہ معلوم ہوا۔ لیکن اس کے وجوب کی شرط نکاح کا باطل ہونا ہے۔ اور جب (کبیرہ) مسببہ ہے تو اس میں تعدی کی شرط ہوگی۔ جیسے کنواں کھودنا۔ پھر (کبیرہ) متعدیہ اس وقت ہوگی جبکہ (اس کو) نکاح کا علم ہو اور دودھ پلانے سے فساد (نکاح) کا ارادہ کیا ہو۔ بہر حال جب (اس کو) نکاح کا علم نہیں ہے یا نکاح تو معلوم ہے۔ لیکن اس نے صغیرہ سے بھوک اور ہلاکت دفع کرنے کا ارادہ کیا ہے نہ کہ (نکاح) فاسد کرنے کا۔ تو (یہ کبیرہ) متعدیہ نہیں ہوگی۔ کیونکہ (کبیرہ) ایسا (کرنے کی شرعا) مامور ہے اور اگر نکاح کا علم ہے اور فساد (نکاح) نہیں جانتی تب بھی متعدیہ نہیں ہوگی۔ اور یہ جہل کا اعتبار ہماری طرف سے فساد کے ارادہ کو دفع کرنے کے لئے ہے نہ کہ حکم (شرع) کو دفع کرنے کے لئے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص کے نکاح میں ایک کبیرہ ہے اور ایک دودھ پیتی بچی۔ کبیرہ عورت نے اس صغیرہ رضعیہ کو اپنا دودھ پلا دیا تو اس شوہر پر یہ دونوں حرام ہو جائیں گی۔ اسی کے قائل امام شافعیؒ اور امام احمدؒ ہیں۔ کبیرہ کی حرمت مؤبدہ تو اس لئے ہے کہ وہ اپنے شوہر کی رضاعی ساس ہوگئی اور صغیرہ کے بارے میں قدرے تفصیل ہے وہ یہ کہ اگر اس شوہر نے کبیرہ کے ساتھ وطی کی تھی اس کے نتیجہ میں اس کبیرہ سے بچہ پیدا ہوا اور دودھ اتر آیا پھر کبیرہ نے یہ دودھ اس کی صغیرہ رضعیہ بیوی کو پلا دیا تو اس صغیرہ کے ساتھ بھی حرمت مؤبدہ ثابت ہو جائے گی۔ اس لئے کہ یہ صغیرہ اس کی رضاعی بیٹی ہوگئی اور یہ شوہر اس کا رضاعی باپ ہو گیا اور اگر اس کبیرہ کا دودھ پہلے شوہر سے اتر اور اس شخص نے پہلے شوہر کے طلاق دینے کے بعد اس سے نکاح کیا اور آنحالیہ یہ کبیرہ دودھ والی ہے۔ پھر اس کبیرہ نے اس کی صغیرہ بیوی کو دودھ پلا دیا تو اب دیکھنا ہے کہ یہ شوہر ثانی اس کبیرہ کے ساتھ دخول کر چکا یا نہیں۔ اگر دخول کر چکا ہے تب بھی صغیرہ کے ساتھ حرمت ثابت ہو جائے گی اور اگر کبیرہ کے ساتھ دخول نہیں ہوا تو صغیرہ اس شوہر پر حرام نہیں ہوگی۔ کیونکہ یہ صغیرہ ربیبہ ہے۔ اور ربیبہ کا یہی حکم ہے کہ اگر اس کی ماں کے ساتھ دخول ہو چکا تو ربیبہ سے نکاح حرام ہے اور اس کی

ماں سے دخول نہیں ہوا تو نکاح حلال ہے (فتح القدیر، الکفایہ)

بہر حال کبیرہ اور صغیرہ دونوں کے حرام ہونے کی وجہ یہ ہے کہ یہ دونوں رضاعی ماں بیٹی ہو گئی ہیں اور رضاعی ماں بیٹی کا نکاح میں جمع کرنا اسی طرح حرام ہے جیسا کہ نسبی ماں بیٹی کا جمع کرنا حرام ہے۔

ثم ان لم يدخل بالكبيرة سے مہر کا حکم بیان فرمایا ہے۔ چنانچہ فرماتے ہیں کہ اگر شوہر نے کبیرہ کے ساتھ دخول نہیں کیا ہے تو شوہر پر کبیرہ کے لئے مہر واجب نہیں ہوگا۔ دودھ پلانے سے فساد نکاح کا ارادہ کیا ہو یا نہ کیا ہو۔ دلیل یہ ہے کہ کبیرہ کے دودھ پلانے کی وجہ سے فرقت قبل الدخول اسی کی جانب سے آئی ہے۔ اور قبل الدخول عورت کی جانب سے فرقت کا واقع ہونا نصف مہر کو ساقط کر دیتا ہے۔ اس وجہ سے کبیرہ کے لئے مہر واجب نہیں ہوگا۔ چونکہ سقوط مہر کی علت کبیرہ کی جانب فرقت کو منسوب کرنا ہے اس لئے ہم کہتے ہیں کہ اگر دودھ پلانے کے لئے کبیرہ پر جبر کیا گیا یا وہ سوئی ہوئی تھی صغیرہ نے خود بخود منہ لگا کر دودھ پی لیا یا کسی شخص نے کبیرہ کا دودھ لیکر اس صغیرہ کے منہ میں ڈال دیا یا کبیرہ نے دیوانگی کی حالت میں دودھ پلا دیا تو ان تمام صورتوں میں کبیرہ کے لئے نصف مہر ہوگا۔ کیونکہ ان صورتوں میں کبیرہ کی جانب فرقت کو منسوب نہیں کیا جاسکتا ہے۔ اور اگر شوہر اس کبیرہ کے ساتھ دخول کر چکا تو اس کے لئے پورا مہر واجب ہوگا۔ البتہ شوہر پر عدت کا نفقہ واجب نہیں ہوگا۔ کیونکہ جنایت کبیرہ ہی کی طرف سے ہے۔

رہی یہ بات کہ صغیرہ کے لئے مہر ہوگا یا نہیں۔ سو اس بارے میں احناف کا مذہب یہ ہے کہ صغیرہ کے لئے نصف مہر واجب ہوگا۔ اور امام مالکؒ فرماتے ہیں کہ واجب نہیں ہوگا۔ امام مالکؒ کی دلیل یہ ہے کہ فرقت صغیرہ کی جانب سے بھی واقع ہوئی ہے۔ بایں طور کہ وہ کبیرہ کی بیٹی بن گئی۔ پس جس طرح کبیرہ کا مہر ساقط ہو گیا اسی طرح اس کا بھی ساقط ہو جائے گا۔

احناف کی دلیل یہ ہے کہ صغیرہ کی جانب سے فرقت واقع نہیں ہوئی لیکن اگر آپ اشکال کریں کہ دودھ پینا تو صغیرہ کا فعل ہے۔ لہذا اس سے ثابت ہوا کہ صغیرہ کی جانب سے فرقت پائی گئی تو ہم جواب دیں گے کہ دودھ پینا اگرچہ صغیرہ کا فعل ہے اور فساد نکاح اسی سے واقع ہوا ہے لیکن صغیرہ کا فعل اس کے حق کو ساقط کرنے میں شرعاً معتبر نہیں ہے۔ کیونکہ صغیرہ احکام شرع کی مخاطب نہیں۔ اس وجہ سے اس کے کسی فعل پر شریعت کا حکم مرتب نہیں ہوگا۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ صغیرہ نے اپنے کسی مورث کو قتل کر ڈالا تو یہ صغیرہ مقتول کی وارث ہوگی۔ اور اس کا قتل شرعاً حرمان وراثت کا موجب نہیں ہوگا۔ درآنحالیہ قاتل اپنے مورث مقتول کی وراثت سے محروم کر دیا جاتا ہے۔ اس سے معلوم ہوا کہ شریعت نے صغیرہ کے فعل قتل کا اعتبار نہیں کیا ہے۔

دوسری دلیل یہ ہے کہ صغیرہ طبعاً دودھ پینے پر مجبور ہے۔ اور کبیرہ اپنا پستان اس کے منہ میں ڈالنے کے سلسلہ میں مختار ہے۔ اور قاعدہ ہے کہ افعال مختار کی طرف منسوب کئے جاتے ہیں نہ کہ مجبور کی طرف۔ (صغیرہ کے قتل کرنے کی صورت یہ ہوگی کہ صغیرہ چھت پر ہے اور ماں نیچے سو رہی ہے۔ پس صغیرہ نے ایک پتھر اوپر سے نیچے اپنی ماں پر گر دیا جس کے نتیجہ میں موت واقع ہو گئی) (الکفایہ)

مصنف ویر جمع الزوج سے یہ حکم بیان فرما رہے ہیں کہ جو نصف مہر صغیرہ کو دیا ہے شوہر اس کو کبیرہ سے واپس لینے کا مجاز ہے یا نہیں۔ سو اس بارے میں اختلاف ہے۔ ظاہر الروایۃ میں ہے کہ اگر دودھ پلانے سے کبیرہ نے فساد نکاح کا ارادہ کیا ہے تو شوہر کو کبیرہ سے نصف مہر واپس لینے کا اختیار ہوگا۔ اور اگر فساد نکاح کا ارادہ نہیں کیا بلکہ بھوک اور ہلاکت دور کرنے کا ارادہ ہے تو اس صورت میں کبیرہ سے نصف مہر رجوع کرنے کا اختیار نہیں ہوگا۔ اگرچہ کبیرہ کو یہ علم ہے کہ صغیرہ اس کی بیوی ہے۔ اور امام محمدؒ سے نوادر کی روایت ہے کہ شوہر دونوں صورتوں میں کبیرہ سے نصف مہر رجوع کر لے گا۔ کبیرہ نے فساد نکاح کا ارادہ کیا ہو یا نہ کیا ہو۔ یہی قول ہے امام زفرؒ، امام شافعیؒ اور امام احمدؒ کا۔ البتہ صحیح وہ ہے جو ظاہر الروایۃ میں ہے۔ امام احمدؒ کی دلیل یہ ہے کہ کبیرہ فساد نکاح میں مسببہ (سبب فراہم کرنے والی) ہے اور قاعدہ ہے کہ وجوب ضمان میں مسبب مباشر (مترکب) کے مانند ہوتا ہے۔ یہی وجہ ہے کہ اگر کسی شخص نے کسی دوسرے کے پنجرے کا دروازہ کھول دیا اور پرندہ اڑ گیا یا اصطبل کا دروازہ کھول دیا اور گھوڑا بھاگ

گیا یا قیدی کے پیر کی بیڑی کھول دی اور وہ بھاگ گیا تو اس دروازہ کھولنے والے اور بیڑی کھولنے والے پر ضمان واجب ہوگا۔ حالانکہ یہ صرف مسبب ہے مباشرت نہیں۔ لیکن مسبب کو مباشرت کے مانند قرار دے کر مسبب پر وہی حکم لگادیا گیا جو مباشرت پر لگایا جاتا ہے۔ اور چونکہ مباشرت میں متعدی (تعدی اور ظلم کرنے والا) اور غیر متعدی دونوں برابر ہیں۔ پس ایسے ہی تسبیب (سبب فراہم کرنے) میں بھی متعدی اور غیر متعدی دونوں برابر ہوں گے۔ اس لئے امام محمد فرماتے ہیں کہ کبیرہ نے دودھ پلا کر تعدی کی ہو۔ (فساد نکاح کا ارادہ کیا ہو) یا تعدی نہ کی ہو۔ یعنی فساد نکاح کا ارادہ نہ کیا ہو۔ دونوں صورتوں میں شوہر کبیرہ سے نصف مہر رجوع کرے گا۔ (عنایہ)

ظاہر الروایۃ کی وجہ یہ ہے کہ صغیرہ کا نصف مہر ساقط ہونے کے قریب تھا۔ کیونکہ ممکن تھا کہ بالغ ہو کر قبل الدخول یہ ابن الزوج کو بوسہ دیدیتی یا مرتد ہو جاتی اور اس کی وجہ سے اس کا مہر بالکل ساقط ہو جاتا۔ الحاصل صغیرہ کا نصف مہر جو ساقط ہونے کے قریب تھا کبیرہ نے دودھ پلا کر اس نصف مہر کو مؤکد کر دیا۔ اور یہ تاکید مہر ضمان واجب کرنے کے حق میں اطلاق کے قائم مقام ہے۔ گویا کبیرہ نے صغیرہ کو دودھ پلا کر شوہر کا نصف مہر تلف کر دیا ہے۔ لیکن یہ ذہن نشین رہے کہ یہ کبیرہ اطلاق مہر میں صرف مسببہ ہے نہ کہ مباشرہ۔ یعنی صاحب سبب ہے نہ کہ صاحب علت اور مسببہ ہونے کی وجہ یہ ہے کہ دودھ پلانا نکاح فاسد کرنے کے لئے وضع نہیں کیا گیا ہے۔ بلکہ وہ بچہ کی تربیت اور پرورش کے لئے موضوع ہے۔ اور یہاں اتفاقی طور پر فساد نکاح اس لئے ثابت ہو گیا کہ وہ دونوں صغیرہ اور کبیرہ ماں بیٹی ہو کر ایک آدمی کے نکاح میں جمع ہو گئیں۔ ورنہ اگر یہ کبیرہ کسی دوسرے کی دودھ پیتی بیوی کو دودھ پلا دیتی تو ان دونوں میں سے کسی کا نکاح فاسد نہ ہوتا۔ پس معلوم ہوا کہ دودھ پلانے سے فساد نکاح اتفاقی امر ہے۔ اور مسببہ ہونے کی یا یہ وجہ ہے کہ فساد نکاح شرعاً الزام مہر کا سبب نہیں ہے۔ بلکہ درحقیقت سقوط مہر کا سبب ہے۔ کیونکہ جس چیز کی وجہ سے مبدل (منافع بضع) فوت ہو جاتا ہے۔ اس وجہ سے بدل (مہر) بھی فوت ہو جائے گا۔

مگر یہ سوال ہوگا کہ آپ نے کیسے کہا کہ فساد نکاح شرعاً الزام مہر کا سبب نہیں۔ حالانکہ شوہر پر صغیرہ کے لئے نصف مہر واجب ہوتا ہے۔ صاحب ہدایہ نے الا ان نصف المہر سے اسی سوال کا جواب دیا ہے۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ یہ نصف مہر صغیرہ کے لئے بطور متعہ کے واجب ہے۔ جیسا کہ سابق میں معلوم ہوا۔ (باب مہر)

لیکن اگر کوئی اشکال کرے کہ نصف مہر کا بطور متعہ واجب ہونا تسلیم نہیں۔ کیونکہ متعہ طلاق قبل الدخول کی صورت میں واجب ہوتا ہے بشرطیکہ تسمیہ مہر نہ پایا جائے۔ اور یہاں تسمیہ موجود ہے اسی وجہ سے نصف مہر واجب ہوا۔ اور دوسری بات یہ ہے کہ اگر بطور متعہ واجب ہونا مان لیا جائے تو معترض کہہ سکتا ہے کہ تین کپڑے واجب ہونے چاہئیں نہ کہ نصف مہر۔ ہم اس کا جواب دیں گے کہ مصنفؒ کی یہ مراد نہیں ہے کہ یہ نصف مہر متعہ ہے۔ جیسا کہ معترض نے سمجھا۔ بلکہ مراد یہ ہے کہ نص کی وجہ سے خلاف قیاس ہونے میں نصف مہر کا وجوب، وجوب متعہ کے مانند ہے (متعہ کے بارے میں نص و متعہ عن علی الموسع الا یہ ہے اور نصف مہر کے بارے میں اذا طلقتم النساء مالم تمسوهن او تفرضوا لهن فريضة فنصف ما فرضتم الا یہ ہے)۔

خلاصہ یہ ہے کہ یہ نصف مہر بطور متعہ کے واجب ہے۔ لیکن وجوب متعہ کی شرط بطلان نکاح ہے۔ اور وہ یہاں پائی گئی۔ اس لئے کہ کبیرہ کے دودھ پلانے کی وجہ سے صغیرہ کا نکاح بھی باطل ہو گیا اس وجہ سے صغیرہ کے لئے نصف مہر واجب کیا گیا ہے۔

بہر حال بالدلیل یہ ثابت ہو گیا کہ کبیرہ دودھ پلانے میں مسببہ ہے نہ کہ مباشرہ۔ اور شیخینؒ کے نزدیک ضمان واجب کرنے کے حق میں مسبب مباشرت کے مانند نہیں ہوتا ہے۔ بلکہ دونوں میں فرق ہے کہ وہ یہ کہ مسبب پر ضمان واجب کرنے کے لئے تعدی شرط ہے۔ مثلاً کسی نے شارع عام پر یا دوسرے کی زمین میں کنواں کھودا۔ ایک شخص اس میں گر کر مر گیا تو اس صورت میں کنواں کھودنے والے پر ضمان واجب ہوگا۔ کیونکہ کنواں کھودنا گرنے کا سبب ہے۔ اور کھودنے والے کی طرف سے تعدی بھی پائی گئی۔ ہاں البتہ اگر اس شخص نے اپنی ملک زمین میں کنواں کھودا اور کوئی چیز اس

میں گر کر تلف ہوگئی تو اس پر رمضان واجب نہیں ہوگا۔ کیونکہ اس کنواں کھودنے والے کی طرف سے تعدی نہیں پائی گئی۔ اور مباشر پر رمضان واجب کرنے کے لئے تعدی شرط نہیں ہے بلکہ تعدی ہو یا نہ ہو۔ دونوں صورتوں میں مباشر پر رمضان واجب ہوگا۔ حاصل یہ کہ کبیرہ مسببہ ہے اور مسببہ پر رمضان واجب کرنے کے لئے تعدی شرط ہے۔ اور تعدی اس وقت متحقق ہوگی جبکہ کبیرہ کو صغیرہ کے ساتھ نکاح کا علم ہے اور یہ بھی علم ہے کہ صغیرہ کو دودھ پلانا مفسد نکاح ہے اور دودھ پلانے سے فساد نکاح کا ارادہ کیا ہے۔ اور اگر کبیرہ کو صغیرہ کے ساتھ نکاح کا علم نہیں ہے یا علم بالنکاح تو ہے لیکن دودھ پلانے سے فساد نکاح مقصود نہیں بلکہ بھوک اور ہلاکت کو دور کرنا مقصود ہے تو یہ کبیرہ دودھ پلانے کی وجہ سے متعدی نہیں کہلائے گی۔ کیونکہ یہ ہلاکت اور بھوک دور کرنے کے لئے دودھ پلانے کی شرعاً مورا اور مستحق اجر ہے۔ حضور ﷺ نے فرمایا افضل الاعمال اشباع کبد جائع۔ کسی بھوکے کو پیٹ بھر کھانا کھلانا بہترین عمل ہے۔ اور اگر کبیرہ کو یہ علم تو ہے کہ صغیرہ بھی میرے شوہر کی منکوحہ ہے مگر یہ مسئلہ معلوم نہیں کہ میرا اس کے دودھ پلانے سے نکاح فاسد ہو جائے گا۔ اس صورت میں بھی یہ کبیرہ متعدیہ نہیں ہوگی۔

وہذا منا اعتبار الجہل سے ایک سوال کا جواب ہے۔ سوال کا حاصل یہ ہے کہ دارالاسلام میں حکم شرع سے جاہل رہنا عذر شمار نہیں ہوتا۔ لہذا کبیرہ عورت کا دودھ پلانے کی وجہ سے فساد نکاح کے حکم سے جاہل رہنا کیسے عذر شمار کر لیا گیا۔ درآنحالیکہ اس کے جہل کا اعتبار کرتے ہوئے اس پر ضمان واجب نہیں کیا گیا ہے۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ حکم شرعی یعنی کبیرہ پر نصف مہر کا وجوب ضمان اس کی طرف سے تعدی پر موقوف ہے۔ اور تعدی اس وقت حاصل ہوگی جبکہ کبیرہ نے دودھ پلانے سے فساد نکاح کا ارادہ کیا ہوگا۔ اور فساد نکاح کا ارادہ اس وقت متحقق ہوگا جبکہ دودھ پلانے کی وجہ سے فساد نکاح کا علم بھی ہو۔ پس جب علم بالفساد متقنی ہو گیا تو فساد نکاح کا قصد بھی متقنی ہو گیا۔

لہذا جہل کا اعتبار قصد فساد کو دفع کرنے کے لئے ہے نہ کہ حکم شرع کو دفع کرنے کے لئے۔ مگر اس پر یہ اشکال ہوگا کہ قصد فساد کو دفع کرنا مستلزم ہے حکم شرع دفع کرنے کو۔ پس جہل کا اعتبار حکم شرع دفع کرنے کے لئے ہو گیا۔ لہذا اعتراض علیٰ حالہ باقی رہا۔ جواب یہ بات ضمناً لازم آتی ہے سو اس کا اعتبار نہیں کیا جائے گا۔ (عنایہ) فتح القدیر) واللہ اعلم بالصواب۔

رضاعت میں تنہا عورتوں کی گواہی قابل قبول نہیں

وَلَا تُقْبَلُ فِي الرِّضَاعِ شَهَادَةُ النِّسَاءِ مُنْفَرَدَاتٍ وَإِنَّمَا يَثْبُتُ بِشَهَادَةِ رَجُلَيْنِ أَوْ رَجُلٍ وَامْرَأَتَيْنِ وَقَالَ مَالِكٌ يَثْبُتُ بِشَهَادَةِ امْرَأَةٍ وَاحِدَةٍ إِذَا كَانَتْ مَوْضُوفَةً بِالْعَدَالَةِ لِأَنَّ الْحُرْمَةَ حَقٌّ مِنْ حُقُوقِ الشَّرْعِ فَيَثْبُتُ بِخَبَرِ الْوَاحِدِ كَمَنْ اشْتَرَى لَحْمًا فَأَخْبَرَهُ وَاحِدٌ أَنَّهُ ذَبِيحَةُ الْمَجُوسِيِّ وَلَنَا أَنَّ ثُبُوتَ الْحُرْمَةِ لَا يُقْبَلُ الْفَصْلُ عَنْ زَوَالِ الْمِلْكِ فِي بَابِ النِّكَاحِ وَابْطَالِ الْمِلْكِ لَا يَثْبُتُ إِلَّا بِشَهَادَةِ رَجُلَيْنِ أَوْ رَجُلٍ وَامْرَأَتَيْنِ بِخِلَافِ اللَّحْمِ لِأَنَّ حُرْمَةَ التَّنَاوُلِ يَنْفَكُ عَنْ زَوَالِ الْمِلْكِ فَأَعْتَبَرْنَا امْرَأَتَيْنِ دِينِيًّا وَاللَّهُ أَعْلَمُ.

ترجمہ..... اور رضاعت میں تنہا عورتوں کی گواہی قبول نہیں کی جائے گی۔ اور (رضاعت) دو مرد یا ایک مرد اور دو عورتوں کی گواہی سے ثابت ہوگی۔ اور امام مالکؒ نے فرمایا کہ ایک عورت کی گواہی سے ثابت ہو جائے گی۔ جبکہ وہ عورت متصف بالعدالت ہو۔ کیونکہ حرمت حقوق شرع میں سے ایک حق ہے۔ پس ایک کی خبر سے ثابت ہو جائے گا۔ جیسا کہ وہ شخص جس نے گوشت خریدا پھر اس کو کسی نے خبر دی کہ وہ مجوسی کا ذبیحہ ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ باب نکاح میں ثبوت حرمت زوال ملک ہے جدائی کو قبول نہیں کرتا ہے اور (کسی کی) ملک زائل کرنا نہیں ثابت ہوگا مرد مردوں یا ایک مرد اور دو عورتوں کی گواہی سے۔ بخلاف گوشت کے کیونکہ حرمت تناول زوال ملک سے جدا ہو جاتی ہے۔ تو (حرمت تناول) کا امر دینی ہونا معتبر مانا جائے گا۔ اور اللہ زیادہ جاننے والا ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ رضاعت ثابت کرنے کے لئے کن لوگوں کی شہادت ضروری ہے سو اس بارے میں اختلاف ہے۔ اختلاف کا مذہب یہ ہے کہ دو مردوں یا ایک مرد اور دو عورتوں کی شہادت سے رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ صرف عورتوں کی شہادت کافی نہیں ہوگی امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ چار عورتوں کی شہادت رضاعت میں قبول کر لی جائے گی۔ اور امام مالکؒ نے فرمایا کہ ایک عورت کی شہادت سے رضاعت ثابت ہو جائے گی۔ بشرطیکہ وہ عورت متصف بالعدالت ہو۔

امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ رضاعت (دودھ پینا) کا تعلق عورت کے پستان کے ساتھ ہے اور چونکہ عورت کے پستان کی طرف دیکھنا حرام ہے اس لئے رضاعت پر کوئی مرد مطلع نہیں ہو سکتا۔ اور جن چیزوں پر مرد مطلع نہیں ہو سکتا ہے ان چیزوں میں امام شافعیؒ کے نزدیک چار عورتوں کی گواہی شرط ہے تاکہ دو عورتیں ایک مرد کے قائم مقام ہو جائیں۔ امام شافعیؒ کی دلیل کا جواب یہ ہے کہ رضاعت ان چیزوں میں سے نہیں ہے جن پر مرد مطلع نہیں ہو سکتا ہے۔ بلکہ حقیقت یہ ہے کہ رضاعت پر مرد مطلع ہو سکتے ہیں۔ مثلاً ذوی الارحام کا اس کے پستان کی طرف دیکھنا حلال ہے۔ لہذا یہ دلیل قابل قبول نہ ہوگی۔

امام مالکؒ کی دلیل یہ ہے کہ حرمت حقوق شرع میں سے ایک حق ہے اور حقوق شرع امور دینیہ ہوتے ہیں۔ لہذا حرمت بھی امر دینی ہوا۔ اور امر دینی ایک آدمی کی شہادت سے ثابت ہو جاتا ہے۔ (وہ ایک آدمی مرد ہو یا عورت بشرطیکہ عادل ہو) مثلاً ایک شخص نے گوشت خریدا پھر ایک آدمی نے مشتری کو خبر دی کہ یہ گوشت آتش پرست کا بیجہ ہے تو اس مشتری پر یہ گوشت حرام ہو گیا۔ نہ کھا سکتا ہے اور نہ دوسروں کو کھلا سکتا ہے۔ پس معلوم ہوا کہ امور دینیہ کو ثابت کرنے کے لئے ایک آدمی کی شہادت کافی ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ باب نکاح میں ثبوت حرمت زوال ملک سے جدا نہیں ہوتی۔ یعنی یہ نہیں ہو سکتا کہ رضاعت کی وجہ سے حرمت نکاح ثابت ہو جائے اور ملک نکاح باقی رہے۔ کیونکہ حرمت مؤبدہ کے ساتھ بقاء نکاح ممکن نہیں ہے۔ پس جب رضاعت کی وجہ سے حرمت ثابت ہوگی تو نکاح بھی باطل ہوگا اور بطلان نکاح کو ثابت کرنے کے لئے شہادت کاملہ یعنی شہادت شاہدین ضروری ہے۔ اس لئے ہم نے کہا کہ دو مرد گواہی دیں یا ایک مرد اور دو عورتیں گواہی دیں۔ اس کے برخلاف گوشت کیونکہ کسی چیز کے کھانے کی حرمت زوال ملک سے جدا ہو سکتی ہے۔ یعنی یہ ہو سکتا ہے کہ ایک چیز کا کھانا حرام ہو لیکن اس کی ملک زائل نہ ہو۔ بلکہ باقی رہے۔ حاصل یہ کہ حرمت تناول اور ملک دونوں جمع ہو سکتے ہیں۔ مثلاً ایک کافر شراب کا مالک ہے۔ پھر یہ کافر مسلمان ہو گیا تو اس مسلمان کے لئے اس شراب کا پینا حرام ہے حالانکہ اس کی ملک باقی ہے۔ اسی طرح ایک شخص مٹی کا مالک ہے تو اس شخص کے لئے مٹی کا کھانا حرام ہے اور ملک اس کی باقی ہے۔ پس ایسے ہی یہ گوشت مشتری کے لئے حرام ہے لیکن اس کی ملک زائل نہیں ہوئی تو اس صورت میں شہادت صرف گوشت کی حرمت پر ہوئی نہ کہ زوال ملک پر اور حرمت امر دینی ہے اور سابق میں معلوم ہو چکا کہ امر دینی کے لئے ایک آدمی کی شہادت کافی ہے۔ اس لئے ایک آدمی کی خبر سے یہ گوشت حرام ہو گیا۔ واللہ اعلم بالصواب۔ جمیل احمد سکروودی۔

اَللّٰهُمَّ اغْفِرْ لِكَاثِبِهِ وَلَوْ اَلَدْنِيْهِ وَلِمَنْ سَعَى فِيْهِ



کِتَابُ الطَّلَاقِ

ترجمہ..... یہ کتاب طلاق کے بیان میں ہے

بَابُ طَلَاقِ السَّنَةِ

یہ باب طلاق سنت کے بیان میں ہے

مصنف علیہ الرحمۃ احکام نکاح سے فراغت کے بعد طلاق اور اس کے اقسام و احکام کو بیان فرما رہے ہیں چونکہ نکاح وجود میں سابق ہے اور طلاق لاحق اس لئے تعلیم میں بھی مصنف نے نکاح کے احکام پہلے بیان فرمائے اور طلاق کے احکام بعد میں۔ طلاق کو رضاعت کے بعد ذکر کرنے کی وجہ یہ ہے کہ یہ دونوں موجب حرمت ہیں۔ مگر رضاعت سے حرمت مؤبدہ ثابت ہوتی ہے۔ اور طلاق سے غیر مؤبدہ۔ پس صاحب ہدایہ نے حکم اشد (رضاعت کے احکام) کو پہلے ذکر کیا اور حکم اخف (طلاق کے احکام) کو بعد میں۔ مغرب میں ہے کہ طلاق مصدر ہے تطلق کے معنی میں۔ جیسے سلام تسلیم کے معنی اور کلام تعلیم کے معنی میں۔ لغت میں طلاق کہتے ہیں مطلقاً قید اٹھانا اور شریعت کی اصطلاح میں کہتے ہیں قید نکاح کو مخصوص الفاظ کے ذریعہ اٹھانا۔ پھر طلاق کی دو قسمیں ہیں۔ طلاق سنی اور طلاق بدی۔ پھر سنی کی دو قسمیں ہیں۔ سنی من حیث العداور سنی من حیث الوقت۔ پھر سنی من حیث العداور سنی من حیث الوقت۔ حسن اور احسن۔ اور بدی کی بھی دو قسمیں ہیں بدی من حیث العداور بدی من حیث الوقت۔ صاحب ہدایہ نے متفرق طریقہ سے ان تمام انواع و اقسام کو ذکر فرمایا ہے۔

طلاق کی تین قسمیں

قَالَ الطَّلَاقُ عَلَى ثَلَاثَةِ أَوْجُهٍ حَسَنٌ وَاحْسَنٌ وَبِدْعِيٌّ فَلَا حَسَنَ أَنْ يُطْلَقَ الرَّجُلُ أَمْرًا تَطْلِيقًا وَاحِدَةً فِي طَهْرٍ لَمْ يُجَامِعْهَا فِيهِ وَيَتْرُكْهَا حَتَّى تَنْقَضِيَ عِدَّتُهَا لِأَنَّ الصَّحَابَةَ كَانُوا يَسْتَحِبُّونَ أَنْ لَا يَزِيدُوا فِي الطَّلَاقِ عَلَى وَاحِدَةٍ حَتَّى تَنْقَضِيَ الْعِدَّةُ وَإِنْ هَذَا أَفْضَلُ عَنْهُمْ مِنْ أَنْ يُطْلَقَ الرَّجُلُ ثَلَاثًا عِنْدَ كُلِّ طَهْرٍ وَاحِدَةً وَلِأَنَّهُ أَبْعَدُ مِنَ النَّدَامَةِ وَأَقْلُ ضَرَرًا بِالْمَرْأَةِ وَلَا خِلَافَ لِأَحَدٍ فِي الْكَرَاهَةِ.

ترجمہ..... فرمایا کہ طلاق تین طرح کی ہے، (۱) حسن۔ (۲) احسن۔ (۳) بدی۔

پس احسن یہ ہے کہ مرد اپنی بیوی کو ایک طلاق دے ایسے طہر میں جس میں جماع نہیں کیا اور عورت کو چھوڑے یہاں تک کہ اس کی عدت گزر جائے۔ کیونکہ صحابہ رضوان اللہ علیہم اجمعین پسند کرتے تھے کہ طلاق میں ایک پر زیادہ نہ کریں یہاں تک کہ عدت گزر جائے۔ اور یہ بات ان کے نزدیک افضل تھی بمقابلہ اس کے کہ مرد تین طلاق دے ہر طہر پر ایک۔ اور اس لئے کہ یہ طلاق ندامت سے بہت دور ہے اور عورت کے حق میں ضرر میں بہت کم ہے۔ اور کراہت کے بارے میں کسی کا اختلاف نہیں (کراہت کا قائل کوئی نہیں)۔

تشریح..... صاحب قدوری نے طلاق کی تین قسمیں بیان فرما کر طلاق احسن کی تعریف کی ہے چنانچہ فرمایا کہ طلاق احسن یہ ہے کہ مرد اپنی منکوحہ کو ایک طلاق ایسے طہر میں دے جس میں اس کے ساتھ جماع نہیں کیا ہے۔ اور اس کو چھوڑے رکھے یہاں تک کہ اس کی عدت گزر جائے۔ دلیل یہ

ہے کہ صحابہ رضوان اللہ علیہم اجمعین اس بات کو پسند فرماتے تھے کہ ایک طلاق سے زائد نہ دیں یہاں تک کہ عدت گزر جائے اور یہ ان کے نزدیک اس سے زیادہ بہتر تھا کہ تین طہر میں تین طلاق دیں۔ اور دوسری دلیل عقلی یہ ہے کہ ایک طلاق واقع کرنا ندامت سے بھی بہت دور ہے اور عورت کو ضرر بھی بہت کم پہنچے گا۔ ندامت سے بعد تو اس لئے ہے کہ شوہر کے لئے تدارک کا امکان ہے کہ وہ عدت میں رجعت کر سکتا ہے۔ اور عدت کے بعد بغیر حلالہ کے تجدید نکاح کر سکتا ہے۔ اور ایسا کام کرنا جس میں تدارک کی گنجائش باقی رہے اللہ رب العزت کے نزدیک مستحسن ہے چنانچہ ارشاد ہے: لعل اللہ یخمد ث بعد ذلک امرا۔ اور ضرر اس لئے کم ہے کہ ایک طلاق پر اکتفاء کرنے کی صورت میں عورت پر عدت طویل نہیں ہوگی۔ اور ایک سے زیادہ کی صورت میں بسا اوقات عدت طویل ہو جاتی ہے۔ مثلاً طلاق دی اور رجعت کر لی پھر طلاق دی اور رجعت کر لی۔ ہلکا۔

طلاق احسن کی عدم کراہت پر سب کا اتفاق ہے۔ اس کی کراہت کا کوئی قائل نہیں ہے بخلاف طلاق حسن کے اس لئے کہ اس میں امام مالک کا اختلاف ہے۔

طلاق حسن، امام مالک کا نقطہ نظر

رَالْحَسَنُ هُوَ طَلَاقُ السَّنَةِ وَهُوَ أَنْ يُطْلَقَ الْمَذْخُولُ بِهَا ثَلَاثًا فِي ثَلَاثَةِ أَطْهَارٍ وَقَالَ مَالِكٌ أَنَّهُ بَدْعٌ وَلَا يُبَاحُ إِلَّا وَاحِدَةً لِأَنَّ الْأَصْلَ فِي الطَّلَاقِ هُوَ الْحَظَرُ وَالْإِبَاحَةُ لِحَاجَةِ الْخَلَاصِ وَقَدْ انْدَفَعَتْ بِالْوَاحِدَةِ وَلَنَا قَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ فِي حَدِيثِ ابْنِ عُمَرَ أَنَّ السَّنَةَ أَنْ يَسْتَقْبِلَ الطَّهْرَ اسْتِقْبَالًا فَيَطْلُقُهَا لِكُلِّ فُرْءٍ تَطْلِيقَةٌ وَلِأَنَّ الْحُكْمَ يُنَادِرُ عَلَى دَلِيلِ الْحَاجَةِ وَهُوَ الْإِقْدَامُ عَلَى الطَّلَاقِ فِي زَمَانٍ تَجَدَّدِ الرَّغْبَةِ وَهُوَ الطَّهْرُ فَالْحَاجَةُ كَالْمُتَكَرِّرَةِ نَظَرًا إِلَى دَلِيلِهَا ثُمَّ قِيلَ الْأَوَّلَى أَنْ يُؤَخَّرَ الْإِنْقَاعُ إِلَى الْآخِرِ الطَّهْرِ اخْتِزَا عَنْ تَطْوِيلِ الْعِدَّةِ وَالْآخِرُ أَنْ يُطْلَقَ كَمَا طَهَرَتْ لِأَنَّهُ لَوْ آخَرَ زَمَانًا يَجَامِعُهَا وَمِنْ قَصْدِهِ التَّطْلِيقَ فَيُبْتَلَى بِالْإِنْقَاعِ عَقِيبَ الْوُقَاعِ.

ترجمہ..... اور حسن وہ طلاق سنت ہے اور وہ یہ ہے کہ طلاق دے مدخل بہا کو تین، تین طہر میں۔ اور امام مالک نے فرمایا کہ یہ بدعت ہے۔ اور نہیں مباح ہے مگر ایک کیونکہ اصل طلاق میں ممانعت ہے۔ اور اباحت چھکارا پانے کی حاجت کی وجہ سے ہے۔ اور حاجت دفع ہوگئی ایک سے۔ اور ہماری دلیل حضور ﷺ کا قول ہے حدیث ابن عمرؓ میں کہ سنت یہ ہے کہ طہر کا انتظار کرے۔ پھر اس کو ہر طہر میں ایک طلاق دے۔ اور اسلئے کہ حکم دائر ہوتا ہے حاجت طلاق کی دلیل پر۔ اور وہ (دلیل) اقدام علی الطلاق ہے تجدد رغبت کے زمانہ میں اور وہ (تجدد رغبت کا زمانہ) طہر ہے۔ پس حاجت متکررہ کے مانند ہوگئی دلیل حاجت کی طرف نظر کرتے ہوئے۔ پھر کہا گیا کہ ایقاع طلاق کو مؤخر کیا جائے طہر کے آخر تک تطویل عدت سے بچتے ہوئے اور اظہر یہ ہے کہ اس کو طلاق دے۔ جیسے ہی طہر (شروع) ہوا۔ اس لئے کہ اگر مؤخر کرے گا تو بسا اوقات اس سے جماع کر لیا گا۔ حالانکہ اس کا ارادہ طلاق دینے کا ہے۔ پس وہ مبتلا ہو جائے گا جماع کے بعد (طلاق) واقع کرنے کے ساتھ۔

تشریح..... مصنف نے طلاق حسن کا نام طلاق سنت امام مالک پر رد کرنے کے لئے رکھا ورنہ طلاق احسن بالاتفاق سنت ہے اور یہاں سنت سے مراد مباح ہے۔ کیونکہ طلاق فی نفسہ ایسی عبادت نہیں جس پر ثواب مرتب ہو۔ پس اب طلاق مسنون کے معنی یہ ہوں گے کہ ایسی طلاق جس کا ثبوت سنت سے ہے اور اس کا مرتب مستحق عتاب نہیں۔

طلاق حسن (طلاق سنت) کی تعریف یہ ہے کہ شوہر اپنی منکوحہ مدخل بہا کو تین طہر میں تین طلاق دے۔ حضرت امام مالک فرماتے ہیں کہ یہ طلاق بدعت ہے اور مباح صرف ایک طلاق ہے۔

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ جلد چہارم ۲۰۱ کتاب الطلاق
امام مالکؒ کی دلیل یہ ہے کہ طلاق میں ممانعت اصل ہے حضور ﷺ کے ارشاد تزوجوا ولا تطلقوا (رواہ ابو داؤد) کی وجہ سے یعنی نکاح
کر دو اور طلاق مت دو اور اباحت طلاق عورت سے چھکارا پانے کی حاجت کی وجہ سے ہے اور حاجت ایک طلاق سے پوری ہو جاتی ہے لہذا دوسری
طلاق مباح نہیں ہوگی۔

اور ہماری دلیل حدیث ابن عمرؓ ہے۔ حاصل حدیث یہ ہے کہ حضرت عبداللہ ابن عمرؓ نے حالت حیض میں اپنی بیوی کو طلاق دیدی۔
پھر ارادہ کیا کہ دوسری دو طلاقیں دو طہر میں دے دیں۔ حضور ﷺ کو اس واقعہ کی خبر ہو گئی۔ آپؐ نے فرمایا کہ اے ابن عمرؓ ایسا کرنے کا تجھے اللہ نے
حکم نہیں دیا تو سنت کو چوک گیا۔ سنت یہ ہے کہ تو انتظار کرے طہر کا۔ پھر ہر طہر میں طلاق دے۔ پھر مجھے حکم دیا تو میں نے اپنی بیوی سے رجعت
کر لی۔ پھر آپؐ نے فرمایا کہ جب وہ پاک ہو جائے تو تو اس وقت طلاق دے یا روک لے میں نے کہا اے اللہ کے رسول بتلائیے اگر میں اس کو تین
طلاقیں دے دوں تو کیا میرے لئے اس سے مراجعت کرنا حلال ہے۔ آپؐ نے فرمایا نہیں وہ تو باندہ ہو گئی اور گناہ ہو گیا یہ حدیث دارقطنی کی
روایت کردہ ہے۔ اس حدیث سے معلوم ہوتا ہے کہ متفرق طور پر تین طہر میں تین طلاقیں واقع کرنا سنت ہے۔

عقلی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ حاجت طلاق امر باطن ہے۔ اس پر مطلع ہونا ناممکن ہے۔ لہذا حکم اس کی دلیل پر دائر کیا جائے گا۔ اور حاجت
طلاق کی دلیل تجدد رغبت یعنی طہر کے زمانہ میں طلاق دینے کا اقدام کرنا ہے اور جب بھی دلیل حاجت میں تکرار ہوگا تو گویا حاجت الی الطلاق میں
تکرار ہوا۔ اور جب حاجت الی الطلاق میں تکرار ہے تو پھر تکرار طلاق بھی مباح ہوگا۔ اس لئے ہماری رائے یہ ہے کہ متفرق طریقہ پر تین طہر میں تین
طلاقیں واقع کرنا مباح ہے بدعت نہیں۔

طلاق سنی میں مشائخ کا اختلاف ہے کہ اول طہر میں طلاق دینا اولیٰ ہے یا آخر طہر میں۔ بعض کی رائے یہ ہے کہ آخر طہر میں طلاق دینا اولیٰ
ہے۔ کیونکہ اس صورت میں عورت تطویل عدت سے بچ جائے گی۔ بایں طور کہ اگر ابتدائے طہر میں طلاق واقع کی تو عورت کی عدت تین طہر اور تین
حیض ہو جائیں گے۔ اور اگر آخر طہر میں طلاق واقع کی تو اس عورت کی عدت دو طہر اور تین حیض ہوں گے۔ ظاہر ہے کہ پہلی صورت میں تطویل
عدت ہے۔ اور دوسری میں تطویل عدت نہیں ہے اور بعض مشائخ کی رائے جس کو صاحب ہدایہ نے اظہر کہا ہے یہ ہے کہ جو ہی عورت حیض سے
پاک ہوئی اس کو طلاق دیدے۔ کیونکہ اگر اس کی طلاق کو مؤخر کیا گیا تو ممکن ہے کہ اس سے جماع کر بیٹھے اس لئے کہ یہ رغبت کا زمانہ ہے۔ اور حال
یہ ہے کہ شوہر نے اس کو طلاق دینے کا ارادہ کر رکھا ہے۔ تو ایسی صورت میں یہ ایقاع طلاق جماع کے بعد ہوگا۔ اور ایسے طہر میں طلاق دینا جس میں
جماع کیا گیا ہے سنت کے خلاف ہے اس لئے زیادہ بہتر یہی ہے کہ اول طہر میں طلاق دے دی جائے۔ واللہ اعلم۔

طلاق بدعت امام شافعیؒ کا نقطہ نظر

وَطَلَّاقُ الْبِدْعَةِ أَنْ يُطَلِّقَهَا ثَلَاثًا بِكَلِمَةٍ وَاحِدَةٍ أَوْ ثَلَاثًا فِي طَهْرٍ وَاحِدٍ فَإِذَا فَعَلَ ذَلِكَ وَقَعَ الطَّلَاقُ وَكَانَ عَاصِيًا
وَقَالَ الشَّافِعِيُّ كُلُّ طَلَّاقٍ مُبَاحٌ لِأَنَّهُ تَصَرُّفٌ مَشْرُوعٌ حَتَّى يُسْتَفَادَ بِهِ الْحُكْمُ وَالْمَشْرُوعِيَّةُ لَا تُجَامَعُ الْحَظَرُ
بِخِلَافِ الطَّلَاقِ فِي حَالَةِ الْحَيْضِ لِأَنَّ الْمُحَرَّمَ تَطْوِيلُ الْعِدَّةِ عَلَيْهَا لَا الطَّلَاقُ وَلَنَا أَنَّ الْأَصْلَ فِي الطَّلَاقِ هُوَ
الْحَظَرُ لِمَا فِيهِ مِنْ قَطْعِ النِّكَاحِ الَّذِي تَعَلَّقَتْ بِهِ الْمَصَالِحُ الدِّينِيَّةُ وَالْدُّنْيَاوِيَّةُ وَالْإِبَاحَةُ لِلْحَاجَةِ إِلَى الْخَلَاصِ
وَلَا حَاجَةَ إِلَى الْجَمْعِ بَيْنَ الثَّلَاثِ وَهِيَ فِي الْمُفَرِّقِ عَلَى الْأَطْهَارِ ثَابِتَةٌ نَظَرًا إِلَى دَلِيلِهَا وَالْحَاجَةُ فِي نَفْسِهَا
بَاقِيَةٌ فَمَا مَكَّنَ تَصْوِيرَ الدَّلِيلِ عَلَيْهَا وَالْمَشْرُوعِيَّةُ فِي ذَاتِهِ مِنْ حَيْثُ إِنَّهُ إِزَالَةُ الرِّقِّ لَا تُنَافِي الْحَظَرَ لِمَعْنَى فِي
غَيْرِهِ وَهُوَ مَا ذَكَرْنَاهُ وَكَذَا إِيْقَاعُ الثَّنَتَيْنِ فِي الطَّهْرِ الْوَاحِدِ بِدَعْوَةٍ لِمَا قُلْنَا وَاخْتَلَفَتِ الرَّوَايَةُ فِي الْوَاحِدَةِ

الْبَائِنَةُ قَالَتْ فِي الْأَصْلِ أَنَّهُ أَخْطَأَ السُّنَّةَ لِأَنَّهُ لَا حَاجَةَ إِلَى اثْبَاتِ صِفَةِ زَائِدَةٍ فِي الْخُلَاصِ وَهِيَ الْبَيِّنَةُ وَفِي رَوَايَةِ الزِّيَادَاتِ أَنَّهُ لَا يَكْرَهُ لِلْحَاجَةِ إِلَى الْخُلَاصِ نَاجِزًا.

ترجمہ..... اور طلاق بدعت یہ ہے کہ (مرد) اس کو ایک کلمہ سے تین طلاق دے یا ایک طہر میں تین (طلاق دے) پس جب یہ کر لیا تو طلاق واقع ہوگئی۔ اور (وہ) گنہگار ہے۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ ہر طلاق مباح ہے۔ کیونکہ وہ تصرف مشروع ہے حتیٰ کہ طلاق سے حکم مستفاد ہوتا ہے اور مشروعیت ممانعت کے ساتھ جمع نہیں ہو سکتی۔ بخلاف حالت حیض میں طلاق کے، کیونکہ محرم اس پر عدت کو طول دینا ہے نہ کہ طلاق۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ طلاق میں اصل ممانعت ہے کیونکہ طلاق میں اس نکاح کو قطع کرنا ہے جس کے ساتھ دینی اور دنیوی مصلحتیں متعلق ہیں اور اباحت چھٹکارا پانے کی ضرورت کی وجہ سے ہے اور تین کو جمع کر نیکی کوئی ضرورت نہیں۔ اور حاجت ان طہروں پر متفرق کرنے میں ثابت ہے دلیل حاجت کی طرف نظر کرتے ہوئے اور حاجت بذات خود باقی ہے۔ لہذا دلیل کو حاجت پر تصور کرنا ممکن ہے۔ اور (طلاق بدعی کا) مشروع ہونا اس حیثیت سے کہ وہ رقیۃ کا ازالہ ہے مانا نہیں ممانعت کے ایسے معنی کی وجہ سے جو اس کے غیر میں ہے۔ اور وہ معنی وہ ہے جو ہم نے ذکر کیا۔ اور ایسے ہی دو (طلاق) کا واقع کرنا ایک طہر میں بدعت ہے۔ اس کی وجہ سے جو ہم نے کہا۔ اور ایک بائینہ میں روایت مختلف ہوگئی۔ امام محمدؒ نے مبسوط میں کہا کہ یہ سنت سے تجاوز ہے۔ اس لئے کہ چھٹکارا پانے میں صفت زائدہ ثابت کرنے کی کوئی ضرورت نہیں ہے۔ اور وہ بیہودہ ہے اور زیادات کی روایت میں مکروہ نہیں فوری چھٹکارا پانے کی ضرورت کی وجہ سے۔

تشریح..... طلاق بدعت یہ ہے کہ شوہر اپنی منکوحہ کو ایک کلمہ سے تین طلاق دے۔ یا ایک طہر میں تین طلاق واقع کرے۔ یہ ہمارے نزدیک حرام ہے لیکن اگر ایسا کر دیا تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور عورت کے لئے حرمت غلیظہ ثابت ہوگی اور طلاق دینے والا گنہگار ہوگا۔ امام شافعیؒ کا مذہب یہ ہے کہ ہر طلاق مباح ہے۔

امام شافعیؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ طلاق تصرف مشروع ہے۔ چنانچہ طلاق سے حکم طلاق مستفاد ہوتا ہے اور حکم طلاق، وقوع طلاق ہے، حاصل یہ کہ طلاق پر اثر شرعی یعنی وقوع طلاق مرتب ہوتا ہے۔ اور جس چیز پر اثر شرعی مرتب ہو جائے وہ امر مشروع کہلائے گا۔ لہذا طلاق امر مشروع ہوگی اور جو چیز مشروع ہے وہ ممنوع نہیں ہو سکتی۔ کیونکہ مشروعیت ممانعت کے ساتھ جمع نہیں ہو سکتی ہے۔

بخلاف الطلاق سے اعتراض کا جواب ہے۔ اعتراض یہ ہے کہ امام شافعیؒ یہ کہنا کا مشروعیت ممانعت کے ساتھ جمع نہیں ہو سکتی غلط ہے۔ اس لئے کہ حالت حیض میں طلاق دینا حرام ہے۔ حالانکہ اس پر حکم شرعی یعنی وقوع طلاق مرتب ہوتا ہے۔ پس اس صورت میں مشروعیت اور ممانعت دونوں جمع ہو گئے ہیں۔ امام شافعیؒ کی طرف سے جواب یہ ہوگا کہ حالت حیض میں نفس طلاق حرام نہیں بلکہ عورت پر عدت کو طول دینا حرام ہے۔ کیونکہ جب حالت حیض میں طلاق دی تو یہ حیض بالا جماع عدت میں شمار نہیں ہوگا۔ اسی طرح اگر ایسے طہر میں طلاق واقع کی جس میں عورت کے ساتھ جماع کر چکا ہے تو اس طہر میں نفس طلاق حرام نہیں بلکہ حرام عدت کے معاملہ کا مشتبہ ہونا ہے۔ کیونکہ ہمیں معلوم نہیں کہ وہ حاملہ ہے تاکہ وضع حمل کے ساتھ عدت گزارے یا غیر حاملہ ہے تاکہ ہمارے نزدیک حیض کے ساتھ اور شوافع کے نزدیک طہر کے ساتھ عدت گزارے۔ اس جواب کے بعد شوافع پر اعتراض واقع نہیں ہوگا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ طلاق میں اصل ممانعت ہے۔ کیونکہ طلاق کی وجہ سے وہ نکاح منقطع ہو جائے گا۔ جس کے ساتھ مصالح دینیہ اور مصالح دنیویہ وابستہ ہیں۔ مصالح دینی تو یہ ہیں کہ نکاح کے ذریعہ شرمگاہ اس زنا سے محفوظ ہو جاتی ہے جو تمام ادیان میں حرام ہے اور مصالح دنیوی یہ ہیں کہ نکاح کے بعد عورت کے لئے نفقہ اور سکین ہوگا۔ اور مرد کے لئے اکتسابِ ولد ہوگا۔ وغیر ذلک۔ اور جس چیز سے دینی اور دنیوی مصالح فوت ہو جائیں شریعت میں اس کا وقوع جائز نہ ہونا چاہئے۔ اس لئے عقل کا تقاضا تو یہ ہے کہ طلاق مطلقاً ناجائز ہو مگر ہم نے عورت سے چھٹکارا پانے کی

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۴۳ کتاب الطلاق
 ضرورت کی وجہ سے طلاق کو مباح کر دیا۔ اور تین طلاقیں کو جمع کرنے کی کوئی ضرورت نہیں ہے۔ اس لئے کہ تین سے کم کے ذریعہ بھی مقصود حاصل ہو جاتا ہے۔ اس وجہ سے ہمارے نزدیک تین طلاق جمع کرنا حرام ہے۔

وہی فالمفروق علی الاطہار سے ایک سوال کا جواب ہے۔ سوال یہ ہے کہ جس طرح تین طلاقیں جمع کرنے کی ضرورت نہیں۔ اسی طرح تین طہروں میں متفرق طور پر تین طلاق دینے کی بھی کوئی ضرورت نہیں ہے۔ لہذا یہ بھی حرام ہونا چاہئے۔ حالانکہ احناف نے اس کو طلاق سنت کہا ہے۔
 جواب..... کا حاصل یہ ہے کہ متفرق طریقہ پر تین طہروں میں تین طلاق واقع کرنے کی ضرورت ثابت ہے۔ دلیل حاجت کی طرف نظر کرتے ہوئے اور وہ دلیل تجدد و رغبت کے زمانہ میں اقدام علی الطلاق ہے۔

والحاجة فی نفسہا باقیہ سے بھی اشکال کا جواب ہے۔ اشکال یہ ہے کہ دلیل حاجت، حاجت کے قائم مقام اس صورت میں ہوگی جبکہ حاجت کا وجود مقصور ہو اور یہاں حاجت کا وجود مقصور نہیں ہے۔ کیونکہ جب طہر اول میں ایک طلاق واقع کر دی گئی اور اس کی وجہ سے نکاح مرتفع ہو گیا تو اب نکاح کی ذمہ داری سے چھٹکارا پانے کی کیا حاجت رہ گئی۔ اور جب حاجت طلاق نہ رہی تو دلیل حاجت بھی اس کے قائم مقام نہ ہوگی۔
 جواب..... حاجت طلاق بذات خود باقی ہے لہذا دلیل کو حاجت پر تصور کرنا ممکن ہے۔ حاجت طلاق کے باقی رہنے کی وجہ یہ ہے کہ بسا اوقات عورت بد اخلاق اور بد زبان ہوتی ہے اور مرد رجعت یا تجدید نکاح کے ذریعہ تدارک کے امکان کے دروازہ کو بند کرنا چاہتا ہے۔ اس حاجت کی وجہ سے شریعت نے اس کو دوسرے اور تیسرے طہر میں ایک ایک طلاق دینے کی اجازت دیدی تاکہ عورت کے لئے حرمت غلیظہ ثابت ہو جائے اور ندامت کے وقت تدارک کا امکان باقی نہ رہے۔

لیکن اس پر اشکال ہوگا کہ اس دلیل کا تقاضا تو یہ ہے کہ ایک کلمہ سے تین طلاق جائز ہونی چاہئیں حالانکہ آپ اس کو حرام کہتے ہیں۔ اس کا جواب یہ ہے کہ یہ دلیل متعارض ہوگئی نفس کے ساتھ نص سے مراد حدیث ابن عمر رضی اللہ عنہما ہے یا آیت الطلاق مرتان جو طلاق مفرق پر دلالت کرتی ہے اور ظاہر ہے کہ دلیل کو نص پر ترجیح نہیں ہوگی۔

والمشروعية فی ذاته سے امام شافعیؒ کی بیان کردہ دلیل المشروعية لاجتماع المحظور کا جواب ہے جواب کا حاصل یہ ہے کہ مشروع لذاتہ ممنوع لذاتہ کے ساتھ بلاشبہ جمع نہیں ہو سکتا لیکن مشروع لذاتہ ممنوع لغیرہ کے ساتھ جمع ہو سکتا ہے۔ جیسے ارض مفسوخہ میں نماز ادا کرنا اور بیع اذان جمعہ کے وقت کہ نفس نماز اور نفس بیع مشروع ہے لیکن ارض مفسوخہ اور ترک سعی الی الجمعہ کی وجہ سے ممنوع لغیرہ ہے۔ اسی طرح مسئلہ مذکورہ میں نفس طلاق مشروع ہے۔ اور مصالح نکاح فوت ہونے کی وجہ سے ممنوع لغیرہ ہے۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ دو طلاق کا ایک طہر میں واقع کرنا بھی بدعت ہے۔ دلیل حاجت الی الجمع کی وجہ سے۔ اگر کسی نے اپنی بیوی کو ایک طلاق بائن ایسے طہر میں دی جس میں اس کیساتھ جماع نہیں کیا گیا تو اس بارے میں ہمارے علماء سے روایات مختلف ہیں چنانچہ امام محمدؒ نے مبسوط میں فرمایا کہ یہ خلاف سنت ہے۔ اس لئے کہ عورت سے چھٹکارا پانے میں بینونت جو صفت زائدہ ہے اس کو ثابت کرنے کی کوئی ضرورت نہیں ہے۔ اور زیادات میں روایت یہ ہے کہ ایک طلاق بائنہ میں کوئی کراہت نہیں ہے۔ کیونکہ کبھی فوری چھٹکارے کی ضرورت پیش آ جاتی ہے۔ اور فوری چھٹکارا صفت بینونت کے بغیر نہیں ہو سکتا۔ اس لئے اس صفت کو زیادہ کرنے میں کوئی کراہت نہیں۔ (یعنی شرح ہدایہ)

سوال..... صاحب ہدایہ کے لئے مناسب یہ تھا کہ فرماتے فی زیادات الزیادات۔ اس لئے کہ امام محمدؒ نے اس مسئلہ کو زیادات الزیادات میں ذکر کیا ہے نہ کہ زیادات میں۔ لیکن جواب میں کہا جاسکتا ہے کہ کاتب سے سو ہو گیا۔ اور یہ بھی احتمال ہے کہ مصنف ہدایہ نے یہی کہا ہو۔ کیونکہ زیادات الزیادات زیادات کا ہی تہمتہ ہے۔ پس زیادات الزیادات کا مسئلہ زیادات ہی کا مسئلہ شمار ہوگا۔ (یعنی شرح ہدایہ)۔

فوائد..... طلاق سنت میں مذاہب کا حاصل یہ ہے کہ ہمارے نزدیک طلاق سنت میں تفریق اور وقت دونوں معتبر ہیں اور امام مالکؒ کے نزدیک

ایک طلاق اور وقت معتبر ہے اور امام شافعیؒ کے نزدیک صرف وقت معتبر ہے عدد کا اعتبار نہیں ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

طلاق سنت

وَالسَّنَّةُ فِي الطَّلَاقِ مِنْ وَجْهَيْنِ سُنَّةٌ فِي الْوَقْتِ وَ سُنَّةٌ فِي الْعَدَدِ فَالسَّنَّةُ فِي الْعَدَدِ يَسْتَوِي فِيهَا الْمَذْخُولُ بِهَا وَغَيْرُ الْمَذْخُولِ بِهَا وَقَدْ ذَكَّرْنَا هَا وَالسَّنَّةُ فِي الْوَقْتِ يَنْبُتُ فِي الْمَذْخُولِ بِهَا خَاصَّةً وَهُوَ أَنْ يُطْلَقَهَا فِي طَهْرٍ لَمْ يُجَامِعْهَا فِيهِ لِأَنَّ الْمُرَاعَى دَلِيلُ الْحَاجَةِ وَهُوَ الْإِقْدَامُ عَلَى الطَّلَاقِ فِي زَمَانٍ تَجَدَّدَ الرَّغْبَةُ وَهُوَ الطَّهْرُ الْخَالِي عَنِ الْجَمَاعِ أَمَّا زَمَانُ الْحَيْضِ فَرَمَانَ النَّفَرَةِ وَبِالْجَمَاعِ مَرَّةً فِي الطَّهْرِ تَفْتُرُ الرَّغْبَةُ وَغَيْرُ الْمَذْخُولِ بِهَا يُطْلَقُهَا فِي حَالَةِ الطَّهْرِ وَالْحَيْضِ خِلَافًا لَزُفَرٍّ وَهُوَ يَقْبِسُهَا عَلَى الْمَذْخُولِ بِهَا وَلَكِنَّا أَنَّ الرَّغْبَةَ فِي غَيْرِ الْمَذْخُولِ بِهَا صَادِقَةٌ لَا تَقِلُّ بِالْحَيْضِ مَا لَمْ يَحْصِلْ مَقْصُودُهُ مِنْهَا وَفِي الْمَذْخُولِ بِهَا تَتَجَدَّدُ بِالطَّهْرِ.

ترجمہ..... اور طلاق میں سنت دو طریقے سے ہے۔ سنت فی الوقت اور سنت فی العدد۔ پس سنت فی العدد اس میں مدخول بہا اور غیر مدخول بہا دونوں برابر ہیں اور ہم نے اس کو ذکر کیا۔ اور سنت فی الوقت خاص طور سے مدخول بہا میں ثابت ہوگی اور وہ یہ ہے کہ عورت کو ایسے طہر میں طلاق دے جس میں اس کے ساتھ جماع نہیں کیا۔ کیونکہ ملحوظ دلیل حاجت ہے اور وہ (دلیل) طلاق دینے پر اقدام کرنا ہے ایسے زمانہ میں کہ رغبت نئی ہوتی ہے اور وہ طہر ہے جو جماع سے خالی ہے۔ بہر حال حیض کا زمانہ تو وہ نفرت کا زمانہ ہے۔ اور مد مرتبہ طہر میں جماع کرنے سے رغبت سست ہو جاتی ہے اور غیر مدخول بہا طلاق دے اس کو طہر کے زمانہ میں۔ اور حیض کے زمانہ میں خلاف ہے امام زفرؒ کا۔ وہ اس کو قیاس کرتے ہیں مدخول بہا پر۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ غیر مدخول بہا میں رغبت پوری ہے حیض کی وجہ سے کم نہیں ہوتی۔ جب تک کہ اس سے اس کا مقصود حاصل نہ ہو جائے اور مدخول بہا میں طہر کی وجہ سے (رغبت) نئی ہوتی رہتی ہے۔

تشریح..... مصنفؒ نے سنت فی الطلاق کی تقسیم کی ہے۔ چنانچہ فرمایا کہ سنت فی الطلاق کی دو قسمیں ہیں۔ ایک سنت فی الوقت اور ایک سنت فی العدد۔ سنت فی العدد یہ ہے کہ عورت کو ایک طہر میں صرف ایک طلاق دی جائے۔ جیسا کہ اول باب میں گذر چکا۔ اور اس میں مدخول بہا اور غیر مدخول بہا دونوں برابر ہیں۔ اور سنت فی الوقت خاص طور پر مدخول بہا میں ثابت ہوگی اور سنت فی الوقت یہ ہے کہ مرد عورت کو ایسے طہر میں طلاق دے جو جماع سے خالی ہے۔ دلیل یہ ہے کہ مشروعیت طلاق حاجت کی وجہ سے ہے اور ملحوظ دلیل حاجت ہے۔ اور دلیل حاجت تجدد رغبت کے زمانہ میں اقدام علی الطلاق ہے اور تجدد رغبت کا زمانہ وہ طہر ہے جو خالی عن الجماع ہو اور رہا حیض کا زمانہ سو وہ نفرت کا زمانہ ہے۔ اور طہر میں ایک مرتبہ جماع کر لینے سے رغبت کم ہو جاتی ہے۔ پس حالت حیض اور اس طہر میں جس میں جماع پایا گیا ہے دلیل حاجت موجود نہیں تاکہ اس کو حاجت کے قائم مقام بنا کر طلاق کو مشروع کیا جاسکے اس لئے ہم نے کہا کہ سنت فی الوقت صرف یہ ہے کہ طہر میں طلاق دی جائے نہ کہ حالت حیض میں اور وہ طہر خالی عن الجماع ہو۔

اور رہا غیر مدخول بہا کا معاملہ سو اس کو طہر اور حیض دونوں میں طلاق دی جاسکتی ہے۔ امام زفرؒ فرماتے ہیں کہ غیر مدخول بہا کو حالت حیض میں طلاق دینا مکروہ تحریمی ہے۔ حضرت امام زفرؒ غیر مدخول بہا کو قیاس کرتے ہیں مدخول بہا پر۔ ہماری دلیل یہ ہے کہ غیر مدخول بہا میں رغبت بھر پور رہتی ہے۔ حیض کی وجہ سے کم نہیں ہوتی۔ جب تک کہ اس غیر مدخول بہا سے اس کا مقصود حاصل نہ ہو جائے۔ لہذا شوہر کا حالت حیض میں غیر مدخول بہا کو طلاق دینے کا اقدام حاجت کی وجہ سے ہوگا نہ کہ اس سے نفرت کی وجہ سے اور مدخول بہا میں طہر کی وجہ سے چونکہ رغبت نئی ہو جاتی ہے اس لئے وہ

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۲۰۵ کتاب الطلاق
طہر جو جماع سے خالی ہو اس میں مدخول بہا کو طلاق دینا مباح ہوگا۔

فوائد..... یہاں ایک اشکال ہے وہ یہ کہ مصنفؒ نے فرمایا کہ غیر مدخول بہا کو حالت حیض میں طلاق دینا درست ہے۔ حالانکہ حدیث ابن عمرؓ میں فرمایا گیا انما السنة ان تستقبل الطهر۔ یعنی سنت یہ ہے کہ طہر کا انتظار کرے۔ اور یہ حدیث اپنے اطلاق کی وجہ سے مدخول بہا اور غیر مدخول بہا دونوں کو عام ہے۔ جواب یہ ہے کہ اسی حدیث میں ایک روایت ہے فسلک العدة التي امر الله تعالى ان يطلق لها النساء یعنی یہ وہ عدت ہے جس کا اللہ نے حکم فرمایا کہ اس وقت پر عورتیں طلاق دی جائیں اور عدت صرف مدخول بہا کے لئے ہوتی ہے نہ کہ غیر مدخول بہا کے لئے۔ پس معلوم ہوا کہ حدیث ابن عمرؓ مدخول بہا کے ساتھ خاص ہے۔ لہذا اس حدیث کو لے کر اعتراض نہ کیا جائے۔

عورت کو حیض صغریٰ کبر کی وجہ سے نہ آتا ہو اس کے لئے طلاق کا سنت طریقہ

قَالَ وَإِذَا كَانَتِ الْمَرْأَةُ لَا تَحِيضُ مِنْ صَغِيرٍ أَوْ كَبِيرٍ فَأَرَادَ أَنْ يُطَلِّقَهَا ثَلَاثًا لِلْسَّنَةِ طَلَّقَهَا وَاحِدَةً فَإِذَا مَضَى شَهْرٌ طَلَّقَهَا أُخْرَى لِأَنَّ الشَّهْرَ فِي حَقِّهَا قَائِمٌ مَقَامَ الْحَيْضِ قَالَ اللَّهُ تَعَالَى وَاللَّائِي يَنْسَنُ مِنَ الْمَحِيضِ إِلَى أَنْ قَالَ وَاللَّائِي لَمْ يَحْضَنْ وَالْإِقَامَةُ فِي الْحَيْضِ خَاصَّةٌ حَتَّى يَقْدَرَ الْاِسْتِبْرَاءُ فِي حَقِّهِمَا بِالشَّهْرِ وَهُوَ بِالْحَيْضِ لَا بِالطُّهْرِ ثُمَّ إِنْ كَانَ الطَّلَاقُ فِي أَوَّلِ الشَّهْرِ يُعْتَبَرُ الشُّهُورُ بِالْأَهْلَةِ وَإِنْ كَانَ فِي وَسْطِهِ فَبِالْأَيَّامِ فِي حَقِّ التَّفْرِيقِ وَفِي حَقِّ الْعِدَّةِ كَذَلِكَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَعِنْدَهُمَا يَكْمُلُ الْأَوَّلُ بِالْأَخِيرِ وَالْمُتَوَسِّطَانِ بِالْأَهْلَةِ وَهِيَ مَسْأَلَةُ الْإِجَارَاتِ.

ترجمہ..... قد دروئیؒ نے کہا اور جب عورت کو حیض نہ آتا ہو بچپن کی وجہ سے یا بڑھاپے کی وجہ سے پھر ارادہ کیا کہ اس کو تین طلاق دیدے سنت کے (وقت میں) تو اس کو ایک طلاق دیدے پس جب ایک ماہ گزر گیا تو اس کو دوسری طلاق دیدے اس لئے کہ مہینہ ان دونوں کے حق میں حیض کے قائم مقام ہے۔ اللہ تعالیٰ نے فرمایا اور وہ عورتیں جو حیض سے مایوس ہو گئیں یہاں تک کہ کہا اور وہ عورتیں جن کو حیض نہیں آتا اور قائم کرنا محکم حیض میں ہے حتیٰ کہ ان دونوں کے حق میں استبراء کا اندازہ لگایا جائے گا مہینہ کے ساتھ حالانکہ استبراء حیض کے ذریعہ ہوتا ہے نہ کہ طہر کے ذریعہ۔ پھر اگر طلاق اول ماہ میں ہے تو مہینوں کا اعتبار چاندوں کے ذریعہ ہوگا اور اگر وسط ماہ میں ہے تو تفریق کے حق میں ایام کے ذریعہ ہوگا اور ایسا ہی عدت کے حق میں۔ امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک اور صاحبینؒ کے نزدیک اول مکمل ہوگا آخر ماہ سے اور درمیان کے دو ماہ چاندوں سے اور یہ مسئلہ اجارات کا ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی عورت کو حیض نہ آتا ہو بچپن کی وجہ سے یا بڑھاپے کی وجہ سے۔ اور اس کا شوہر چاہتا ہے کہ اس کو سنت طریقہ پر تین طلاق دیدے تو اس کا حکم یہ ہے کہ تین ماہ میں متفرق طور پر تین طلاق دیدے۔ دلیل یہ ہے کہ مہینہ صغیرہ اور کبیرہ دونوں کے حق میں حیض کے قائم مقام ہے۔ کیونکہ خداوند قدوس نے فرمایا واللہی یسنن من المہیض من نسائکم ان اربتم لعدتھن ثلاثہ اشھر واللہی لم یحضن مطلب یہ ہے کہ اگر تم پر ان دونوں قسم کی عورتوں کی عدت کا حکم مشتبہ ہو جائے تو ان کا حکم یہ ہے کہ تین ماہ عدت گذاریں۔ اس آیت سے معلوم ہوا کہ اگر ان عورتوں کو حیض آتا ہوتا تو ان کی عدت تین حیض ہوتے۔ مگر چونکہ ان کو حیض نہیں آ رہا ہے اس لئے ان کی عدت تین ماہ ہوگی۔ پس ثابت ہو گیا کہ مہینہ حیض کے قائم مقام ہے۔

والاقامة فی الحيض سے احنافؒ کے مذہب مختار کو ذکر کیا ہے کہ مہینہ خاص طور سے حیض کے قائم مقام ہے نہ کہ حیض اور طہر دونوں کے قائم مقام جیسا کہ دوسرے بعض کی رائے ہے۔ اور شمس الائمہؒ نے کہا کہ بعض حضرات کی رائے یہ ہے کہ غیر ذوات الحيض کے حق میں مہینہ حیض کے مرتبہ میں ہے اور ذوات الحيض کے حق میں طہر کے مرتبہ میں حالانکہ ایسا نہیں بلکہ اس کے حق میں بھی مہینہ حیض ہی کے مرتبہ میں ہے۔ مذہب مختار کی دلیل

یہ ہے باندی جس کو صغیر یا کبر کی وجہ سے حیض نہیں آتا اگر انتقال ملک وغیرہ کی وجہ سے اس نے استبراء کرنا ہے تو وہ استبراء اس باندی کے حق میں مہینہ کے ساتھ مقدر کیا جاتا ہے۔ حالانکہ استبراء حیض کے ذریعہ ہوتا ہے۔ نہ کہ طہر کے ذریعہ۔ پس اس سے بھی یہ ثابت ہوا کہ مہینہ صرف حیض کے قائم مقام ہوتا ہے نہ کہ حیض اور طہر دونوں کے۔ اس تقریر پر اشکال ہوگا۔ وہ یہ کہ جب مہینہ حیض کے قائم مقام ہے تو جب بھی ان مہینوں میں سے کسی مہینہ میں طلاق دے گا تو وہ طلاق حیض میں ہوگی اور یہ حرام ہے جیسا کہ حالت حیض میں۔ دوسرا اشکال یہ ہے کہ جب مہینہ حیض کے قائم مقام ہے تو تین حیض کی جگہ تین ماہ کی کیا ضرورت ہے۔ اس لئے کہ حیض کی اکثر مدت دس دن ہے اور تین حیض کی مدت ایک ماہ میں حاصل ہو جائے گی۔ پس تین حیض کے قائم مقام ایک ماہ ہونا چاہئے نہ کہ تین ماہ۔

پہلے اشکال کے جواب کا حاصل یہ ہے کہ یہ مدت (شہر) حقیقتہً طہر ہے لیکن حیض کے قائم مقام ہے اور جو چیز کسی شے کے قائم مقام ہو ممکن نہیں کہ وہ من کل وجہ اس کے معنی میں ہو ورنہ تو وہ عین شے ہوگی نہ کہ قائم مقام۔ پس مہینہ کا قائم مقام ہونا صرف عدت گزارنے اور استبراء کے لئے ہے نہ کہ کسی اور اعتبار سے۔ لہذا اب یہ اشکال واقع نہیں ہوگا کہ جب مہینہ حیض کے قائم مقام ہے تو مہینہ میں طلاق واقع کرنا حیض میں واقع کرنا ہے۔ کیونکہ طلاق واقع کرنے میں مہینہ حیض کے قائم مقام نہیں ہے۔

دوسرے اشکال کا جواب یہ ہے کہ شریعت نے مہینوں کو حیض کے قائم مقام اس لئے بنایا تا کہ ان کے ذریعہ عورت عدت گزار سکے۔ اور عدت بالعموم تین ماہ میں پوری ہوتی ہے۔ اس وجہ سے مہینوں کو ان حیض کے قائم مقام کیا گیا جن میں عدت پائی جاتی تھی۔ اور مدت حیض کے قائم مقام نہیں کیا گیا یہاں تک کہ ایک ماہ پر اکتفاء کیا جاتا۔

پس جب یہ ثابت ہو گیا کہ مہینہ حیض کے قائم مقام ہے تو اب اگر ایقاع طلاق مہینہ کے شروع میں ہے تو وہ مہینہ جو حیض کے قائم مقام ہیں ان کا اعتبار چاندوں کے ذریعہ ہوگا یعنی پورے تین ماہ عدت گزارے۔ چاند ۲۹ کا ہو یا ۳۰ کا۔ اور اگر ایقاع طلاق مہینہ کے درمیان میں ہے تو تین طلاق متفرق طور سے دینے میں مہینوں کا اعتبار ایام کے ذریعہ ہوگا نہ کہ چاند کے ذریعہ (یہ مسئلہ متفق علیہ ہے) تفصیل یہ ہے کہ طلاق سنت کی صورت میں دوسری طلاق ۳۰ دن پورے ہونے کے بعد اکتیسویں دن میں واقع کرے۔ اس لئے کہ ہر ماہ تیس دن کا معتبر ہے۔ چنانچہ جس روز ۳۰ دن پورے ہو رہے ہیں اگر اس روز طلاق واقع کی تو ایک ماہ میں دو طلاق جمع کرنے والا ہوگا۔

اور عدت کے حق میں بھی امام صاحبؒ کے نزدیک ایام ہی معتبر ہیں۔ لہذا عورت کی عدت نوے دن گزرنے سے پوری ہوگی اور صاحبینؒ کے نزدیک جس ماہ کے وسط میں طلاق دی گئی اس کو پورا کیا جائے آخر ماہ کے ساتھ اور درمیان کے دو ماہ میں چاند معتبر ہے۔ مثلاً ایک شخص نے اپنی بیوی کو چاند کی ۱۵ تاریخ میں طلاق دی اور یہ مہینہ ۲۹ کا ہوا تو ۱۴ دن اس ماہ کے اور ۱۶ دن آخری ماہ کے اور درمیان کے دو ماہ چاند کے حساب سے معتبر ہوں گے مہینہ ۲۹ کا ہو یا ۳۰ کا۔ یہ مسئلہ اصل میں اجارات کا ہے۔ یعنی اگر تین ماہ کے لئے مہینہ کے بالکل شروع میں مکان کرایہ پر لیا تو بالاتفاق تین ماہ چاندوں کے ذریعہ معتبر ہوں گے۔ چاند ۲۹ کا ہو یا ۳۰ کا اور اگر درمیان ماہ میں کرایہ پر لیا ہے تو امام صاحبؒ کے نزدیک تین ماہ کا اعتبار ایام کے ذریعہ ہوگا۔ یعنی نوے دن۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک اول ماہ پورا کیا جائے آخر ماہ کے ساتھ بذریعہ ایام کے اور درمیان کے دو ماہ چاند کے ذریعہ پورے کئے جائیں۔ کہا گیا کہ فتویٰ صاحبینؒ کے قول پر ہے۔

فوائد عورت کا سن حیض مختار مذہب کی بناء پر ۹ سال ہے اور بعض کے نزدیک ۸ سال اور بعض کے نزدیک ۷ سال ہے اور سن ایسا قول اظہر کی بناء پر ۵۵ سال ہے (فتح القدیر مع الکفایہ) واللہ اعلم بالصواب۔

وطی اور طلاق کے درمیان زمانہ کے فصل کا حکم

قَالَ وَ يَجُوزُ أَنْ يُطْلَقَهَا وَلَا يَفْصِلُ بَيْنَ وَطِئِهَا وَ طَلَقِهَا بِزَمَانٍ وَقَالَ زُفَرٌ يَفْصِلُ بَيْنَهُمَا بِشَهْرٍ لِقِيَامِهِ مَقَامَ الْحَيْضِ وَلَا نَ بِالْجَمَاعِ تَفْتَرُ الرِّغْبَةُ وَإِنَّمَا تَسْجُدُ بِزَمَانٍ وَهُوَ الشَّهْرُ وَلَنَا أَنَّهُ لَا يَتَوَهَّمُ الْحَبْلُ فِيهِمَا وَالْكَرَاهِيَةُ فِي ذَوَاتِ الْحَيْضِ بِاعْتِبَارِهِ لِأَنَّ عِنْدَ ذَلِكَ يَشْتَبِهُ وَجْهَ الْعِدَّةِ وَالرِّغْبَةُ وَإِنْ كَانَتْ تَفْتَرُ مِنَ الْوَجْهِ الْإِدْنِيِّ ذَكَرَ لَكِنَّ تَكْثُرَ مِنْ وَجْهِ آخَرَ لِأَنَّهُ يَرْعَبُ فِي وَطِئِ غَيْرِ مُعَلِّقٍ فِرَارًا عَنْ مُؤَنِ الْوَلَدِ فَكَانَ الزَّمَانُ زَمَانُ الرِّغْبَةِ فَصَارَ كَزَمَانِ الْحَبْلِ.

ترجمہ..... قدوری نے کہا کہ جائز ہے کہ اس کو طلاق دے اور اس کی وطی اور طلاق میں کسی زمانہ کا فصل نہ کرے۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ ایک ماہ کا فصل کرے کیونکہ ماہ حیض کے قائم مقام ہے اور اس لئے کہ جماع کی وجہ سے رغبت کم ہو جاتی ہے اور نفی ہوگی ایک زمانہ سے اور وہ ماہ ہے۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ صغیرہ اور آنسہ کے حق میں حمل متوہم نہیں ہے اور ذوات الحیض میں کراہت اسی اعتبار سے تھی۔ کیونکہ اس وقت عدت کا طریقہ مشتبہ ہو جائے گا۔ اور رغبت اگرچہ کم ہو جاتی ہے اس وجہ سے جو امام زفرؒ نے ذکر فرمائی۔ لیکن دوسری وجہ سے زیادہ ہو جائے گی کیونکہ مرد رغبت کرتا ہے ایسی وطی میں جو حمل رکھنے والی نہ ہو۔ بچہ کے بار سے بھاگتے ہوئے۔ پس یہ زمانہ رغبت کا زمانہ ہے۔ اور ایسا ہو گیا جیسے حمل کا زمانہ۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ آنسہ اور صغیرہ کو طلاق دینا درآنحالیہ اس کی طلاق اور وطی کے درمیان زمانے کے ساتھ فصل نہ کیا جائے جائز ہے۔ یہی قول امام مالکؒ امام شافعیؒ اور امام احمدؒ کا ہے اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ اس کی وطی اور طلاق میں ایک ماہ کا فصل ضروری ہے۔

امام زفرؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ ماہ حیض کے قائم مقام ہے اور ذوات الحیض میں وطی اور طلاق کے درمیان ایک حیض کا فصل ضروری تھا۔ لہذا غیر ذوات الحیض میں بھی ایک ماہ کا فصل ضروری ہوگا۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ جماع کی وجہ سے رغبت کم ہو جاتی ہے۔ (عادۃً) جیسے کہ ذوات الحیض میں جب طہر میں وطی کر لی گئی تو رغبت کم ہو جاتی ہے۔ اور تجدد رغبت کے لئے ایک مدت درکار ہے۔ لہذا وطی اور اس کی طلاق کے درمیان اس قدر مدت کا فصل ضروری ہے۔ جس سے تجدد رغبت ہو جائے اور وہ مدت ایک ماہ ہے۔ اس وجہ سے امام زفرؒ کی رائے یہ ہے کہ آنسہ اور صغیرہ کی وطی اور طلاق میں ایک ماہ کا فصل ضروری ہے جیسا کہ ذوات الحیض میں ایک حیض کا فصل ضروری تھا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ ذوات الحیض میں طلاق بعد الجماع کی کراہت تو ہم حمل کی وجہ سے تھی۔ کیونکہ توہم حمل کے وقت عدت مشتبہ ہو جاتی ہے۔ معلوم نہیں ہو سکے گا کہ وہ حاملہ ہے تاکہ عدت وضع حمل ہو یا غیر حاملہ کہ اس کی عدت تین حیض ہوں۔ بہر حال جب ذوات الحیض میں طلاق بعد الجماع کی کراہت توہم حمل کی وجہ سے تھی۔ اور آنسہ اور صغیرہ میں توہم حمل کی کوئی گنجائش نہیں لہذا ان دونوں کے حق میں طلاق بعد الجماع بھی بلا کراہت مباح ہوگی۔ وطی اور طلاق کے درمیان فصل کی چنداں ضرورت نہیں رہی۔

اور رہا امام زفرؒ کا یہ کہنا کہ جماع سے رغبت کم ہو جاتی ہے تسلیم ہے۔ لیکن امام زفرؒ کی بیان کردہ وجہ کے اعتبار سے اگرچہ رغبت کم ہو جاتی ہے مگر دوسرے اعتبار سے رغبت زیادہ ہو جاتی ہے۔ کیونکہ آنسہ اور صغیرہ سے جو وطی کی جائے گی اس سے علوق نہیں ہوگا۔ یعنی حاملہ نہیں ہوگی۔ اور اولاد کے خرچ سے بچنے کے لئے انسان ایسی وطی میں رغبت کرتا ہے جو غیر معلق ہو یعنی حاملہ بنانے والی نہ ہو۔ پس معلوم ہو گیا کہ آنسہ اور صغیرہ کے حق میں جماع کے فوراً بعد کا زمانہ بھی رغبت کا زمانہ ہے۔ پس حاملہ کے زمانے کے مشابہ ہو گیا کیونکہ حاملہ عورت کو بھی جماع کے بعد بلا فصل طلاق دینا جائز ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔ جمیل احمد سکرودوی۔

حاملہ کی طلاق

وَطَّلَاقُ الْحَامِلِ يَجُوزُ عَقِبَ الْجَمَاعِ لِأَنَّهُ لَا يُؤَدَّى إِلَى اسْتِبَاحَةِ وَجْهِ الْعِدَّةِ وَزَمَانُ الْحَبْلِ زَمَانُ الرُّغْبَةِ فِي الْوُطَى لِكُونِهِ غَيْرَ مُعْلَقٍ بِرُغْبٍ أَوْ فِيهَا لِمَكَانٍ وَلَدِهِ مِنْهَا فَلَا يَقِلُّ الرُّغْبَةُ بِالْجَمَاعِ.

ترجمہ..... جماع کے بعد حاملہ (عورت) کو طلاق دینا جائز ہے۔ کیونکہ یہ عدت کے طریقہ کے مشتبہ ہونے کا سبب نہیں ہوگا۔ اور حمل کا زمانہ وطی میں رغبت کا زمانہ ہے اس لئے کہ یہ وطی غیر معلق ہے یا حاملہ عورت میں (اس لئے رغبت ہے) کہ اس حاملہ سے اس کا ولد ممکن الوجود ہے۔ پس جماع کی وجہ سے رغبت کم نہیں ہوگی۔

تشریح..... (مسئلہ) حاملہ عورت کے ساتھ وطی اور طلاق کے درمیان بھی فصل ضروری نہیں ہے۔ بلکہ حاملہ عورت کو جماع کے بعد بھی طلاق دینا جائز ہے۔ وجہ یہ ہے کہ حاملہ عورت کے ساتھ وطی کرنے سے عدت مشتبہ نہیں ہوتی ہے۔ کیونکہ حاملہ میں عدت کا طریقہ وضع حمل متعین ہے۔ اور حمل کا زمانہ بھی وطی میں رغبت کا زمانہ ہے دو وجہوں سے ایک تو یہ کہ حاملہ کے ساتھ وطی غیر معلق ہوگی یعنی ایسا نہیں کہ حاملہ کے ساتھ وطی کرنے سے ایک دوسرا بچہ پیدا ہو جائے۔ اور دوسری وطی کرنے سے تیسرا بچہ پیدا ہو جائے۔ پس جب یہ سمجھ گاہ کہ حاملہ کے ساتھ وطی برائے تفرق ہے۔ مزید کسی بوجہ کا باعث نہیں۔ تو وطی کی رغبت میں اضافہ ہی ہوگا کی نہیں۔ دوسری وجہ یہ ہے کہ حاملہ عورت اس کے بچہ کو اپنے پیٹ میں محفوظ کئے ہوئے ہے اور اپنی اولاد کے ساتھ انسان کو فطری محبت ہوتی ہے۔ لہذا اس بچہ کی وجہ سے حاملہ کے ساتھ محبت میں اضافہ ہوگا۔ اور زیادتی محبت داعی الی الوطی ہوتی ہے نہ کہ مانع عن الوطی۔ پس اس سے بھی ثابت ہوا کہ جماع کی وجہ سے حاملہ کی وطی میں رغبت کم نہیں ہوگی۔

حاملہ کی طلاق سنت

وَيُطَلِّقُهَا لِلْسِّنَةِ ثَلَاثًا يَفْصِلُ بَيْنَ كُلِّ تَطْلِيقَتَيْنِ بِشَهْرٍ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ أَبِي يُوسُفَ وَقَالَ مُحَمَّدٌ لَا يُطَلِّقُهَا لِلْسِّنَةِ إِلَّا وَاحِدَةً لِأَنَّ الْأَصْلَ فِي الطَّلَاقِ الْحَظْرُ وَقَدْ وَدَّ الشَّرْعُ بِالتَّفَرُّقِ عَلَى فُضُولِ الْعِدَّةِ وَالشَّهْرِ فِي حَقِّ الْحَامِلِ لَيْسَ مِنْ فُضُولِهَا فَصَارَ كَالْمُتَمَتِّدَةِ طَهْرُهَا وَلَهَا أَنَّ الْإِبَاحَةَ لِعِلَّةِ الْحَاجَةِ وَالشَّهْرَ دَلِيلُهَا كَمَا فِي حَقِّ الْأُنثَى وَالصَّغِيرَةِ وَ هَذَا لِأَنَّهُ زَمَانُ تَجَدُّدِ الرُّغْبَةِ عَلَى مَا عَلَيْهِ الْجَبَلَةُ السَّلِيمَةُ فَصَلَحَ عِلْمًا وَدَلِيلًا بِخِلَافِ الْمُتَمَتِّدَةِ طَهْرُهَا لِأَنَّ الْعِلْمَ فِي حَقِّهَا إِنَّمَا هُوَ الطَّهَرُ وَهُوَ مَرْجُوٌّ فِيهَا فِي كُلِّ زَمَانٍ وَلَا يُرْجَى مَعَ الْحَبْلِ.

ترجمہ..... اور حاملہ کو سنت کے وقت میں تین طلاق دے۔ ہر دو طلاقوں کے درمیان ایک ماہ کا فصل کرے ابو حنیفہ اور ابو یوسف کے نزدیک اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ اس کو طلاق نہ دے سنت کے (طریقہ پر) مگر ایک۔ اس لئے کہ اصل طلاق میں ممانعت ہے۔ اور شریعت وارد ہوئی ہے (کہ طلاق کو) عدت کی فضلوں پر موقوف کرے۔ اور مہینہ حاملہ کے حق میں فضول عدت میں سے نہیں ہے۔ پس ایسا ہو گیا جیسا کہ وہ عورت جس کا طہر دراز ہو گیا اور شیخین کی دلیل یہ ہے کہ اباحت (طلاق) محلت حاجت کی وجہ سے ہے اور مہینہ دلیل حاجت ہے۔ جیسا کہ آئمہ اور صغیرہ کے حق میں اور یہ (مہینہ کا دلیل حاجت ہونا) اس لئے ہے کہ مہینہ تجدید رغبت کا زمانہ ہے اس بناء پر جس پر طبیعت سلیمہ (واقع ہوئی) پس مہینہ علامت اور دلیل (حاجت) بننے کی صلاحیت رکھے گا۔ بخلاف اس عورت کے جس کا طہر دراز ہو گیا کیونکہ اس کے حق میں علامت طہر ہے اور وہ ہر زمانہ میں متوقع ہے اور حمل کے ساتھ امید نہیں کی جاسکتی۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر حاملہ کو تین طلاق مسنون طریقہ پر دینے کا ارادہ ہو تو ہر دو طلاقوں کے درمیان ایک ماہ کا فصل کرے۔ شیخین کے نزدیک امام محمدؒ نے فرمایا کہ حاملہ عورت کے لئے طلاق سنت صرف ایک طلاق ہے۔ یہی قول امام زفرؒ، امام مالکؒ، امام شافعیؒ اور امام احمدؒ کا ہے۔

امام محمدؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ طلاق میں اصل ممانعت ہے اور شریعت اس پر وارد ہوئی کہ طلاق کو فصول عدت پر متفرق کیا جائے۔ یعنی ذوات الحیض میں تین طلاق تین طہروں پر متفرق کر کے واقع کی جائیں۔ اور چونکہ شریعت اس پر بھی وارد ہوئی ہے کہ مہینہ حیض کے قائم مقام ہے آنہ اور صغیرہ کے حق میں۔ لہذا اطلاق کو مہینوں پر متفرق کرنے میں آنہ اور صغیرہ کو ذوات الحیض کے ساتھ لاحق کر دیا جائے گا۔ اور حاملہ کے حق میں مہینہ فصول عدت میں سے نہیں ہے۔ پس حاملہ عورت ممتدہ طہر کے مانند ہوگئی۔ یعنی اگر کسی عورت کا طہر دراز ہو گیا تو اس کی طلاق کو مہینوں پر متفرق نہیں کیا جائے گا بلکہ پوری مدت طہر میں سنت طریقہ پر ایک ہی طلاق دی جاسکتی ہے۔ اسی طرح حاملہ عورت کو اگر طلاق سنت دینا چاہے تو اس کی طلاق کو مہینوں پر متفرق نہیں کیا جائے گا۔ بلکہ مسنون طریقہ پر پوری مدت حمل میں صرف ایک طلاق دے سکتا ہے۔

شیخین کی دلیل..... یہ ہے کہ اباحت طلاق حاجت کی وجہ سے ہے اور مہینہ دلیل حاجت ہے جیسا کہ آنہ اور صغیرہ کے حق میں اور حاملہ کے حق میں مہینہ کا دلیل حاجت ہونا اس لئے ہے کہ مہینہ فطرت سلیمہ کے مطابق تجدید و رغبت کا زمانہ ہے۔ پس ثابت ہو گیا کہ مہینہ حاملہ کے حق میں بھی دلیل حاجت ہے اور پہلے گذر چکا کہ حکم دلیل حاجت پر دائر ہوتا ہے۔ نہ کہ حقیقی حاجت پر اور چونکہ حاملہ عورت کے حق میں دلیل حاجت (مہینہ) موجود ہے۔ لہذا اس کے حق میں بھی متفرق طور پر تین ماہ میں تین طلاق دینے کا حکم مرتب کر دیا جائے گا۔

بخلاف الممتدہ طہر ہا سے امام محمدؒ کے قیاس کا جواب ہے۔ حاصل جواب یہ ہے کہ حاملہ عورت کو ممتدہ الطہر پر قیاس کرنا درست نہیں۔ کیونکہ ان دونوں میں فرق ہے۔ فرق یہ ہے کہ ممتدہ الطہر کے حق میں دلیل حاجت طہر یعنی تجدید طہر ہے۔ اور اس کے بارے میں ہر زمانہ میں امید کی جاسکتی ہے۔ اس لئے کہ ممکن ہے کہ اس کو حیض کا خون آنے لگے پھر اس کے بعد طہر پایا جائے اور حمل کے ساتھ تجدید طہر کی امید نہیں کی جاسکتی۔ کیونکہ حاملہ عورت کو وضع حمل سے پہلے حیض کا خون نہیں آتا ہے۔ پس جب دونوں میں اس قدر فرق ہے تو ایک کو دوسرے پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے۔

حالت حیض میں دی ہوئی طلاق واقع ہو جاتی ہے

وَإِذَا طَلَّقَ الرَّجُلُ امْرَأَتَهُ فِي حَالَةِ الْحَيْضِ وَقَعَ الطَّلَاقُ لِأَنَّ النَّهْيَ عَنْهُ لِمَعْنَى فِي غَيْرِهِ وَهُوَ مَا ذَكَرْنَا فَلَا يَنْعَدُّمْ مَشْرُوعِيَّتُهُ وَيَسْتَحِبُّ لَهُ أَنْ يُرَاجِعَهَا لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لِعَمْرٍ مَرَاتِكَ فَلْيُرَاجِعْهَا وَقَدْ طَلَّقَهَا فِي حَالَةِ الْحَيْضِ وَهَذَا يُفِيدُ الْوُقُوعَ وَالْحَقُّ عَلَى الرَّجْعَةِ ثُمَّ الْإِسْتِحْبَابُ قَوْلُ بَعْضِ الْمَشَائِخِ وَالْأَصَحُّ أَنَّهٗ وَاجِبٌ عَمَلًا بِحَقِيقَةِ الْأَمْرِ وَرَفْعًا لِلْمَعْصِيَةِ بِالْقَدْرِ الْمُمْكِنِ بَرَفْعِ أَثَرِهِ وَهِيَ الْعِدَّةُ وَدَفْعًا لِضَرَرِ تَطْوِيلِ الْعِدَّةِ.

ترجمہ..... اور جب مرد نے اپنی بیوی کو حالت حیض میں طلاق دی تو طلاق واقع ہوگئی۔ کیونکہ نبی (حالت حیض میں) طلاق سے معنی فی غیرہ کی وجہ سے ہے اور وہ معنی وہ ہیں جو ہم نے ذکر کئے۔ پس اس کی مشروعیت معدوم نہیں ہوگی۔ اور مرد کے لئے مستحب ہے کہ عورت سے مراجعت کر لے۔ حضرت عمرؓ سے حضورﷺ کی فرمان کی وجہ سے کہ اپنے بیٹے کو حکم دو۔ وہ (اپنی بیوی) سے مراجعت کر لے۔ حال یہ کہ اس نے اس کو حالت حیض میں طلاق دی ہے۔ اور یہ (قول نبیﷺ) فائدہ دیتا ہے (حالت حیض میں) وقوع طلاق کا۔ اور رجعت پر آمادہ کرنے کا پھر استحب بعض مشائخ کا قول ہے اور اصح یہ ہے کہ واجب ہے حقیقت امر پر عمل کرتے ہوئے۔ اور بقدر امکان معصیت کے اثر کو اٹھاتے ہوئے طلاق کے اثر کو اٹھا کر اور وہ

عدت ہے اور تطویل عدت کے ضرر کو دفع کرنے کے لئے۔

تشریح..... (مسئلہ) اگر کسی مرد نے حالت حیض میں اپنی منکوحہ کو طلاق دیدی تو طلاق واقع ہوگئی اور بالا جماع طلاق دینے والا گنہگار ہوگا۔ وقوع طلاق کی دلیل یہ ہے کہ حالت حیض میں طلاق سے نہی معنی لغیرہ کی وجہ سے ہے اور وہ معنی لغیرہ تطویل عدت ہے یعنی حالت حیض میں طلاق دینے کی صورت میں عورت کی عدت طویل ہو جائے گی۔ کیونکہ جس حیض میں طلاق دی گئی وہ عدت میں شمار نہیں ہوگا۔ اور اسی طرح اس کے بعد والا طہر شمار نہیں ہوگا۔ حاصل یہ کہ حالت حیض میں طلاق سے نہی، نہی لغیرہ ہے نہ کہ نہی لذاتہ اور نہی لغیرہ سے مشروع لذاتہ باقی رہتا ہے۔ اس وجہ سے ہم نے کہا کہ حالت حیض میں طلاق کی نفس مشروعیت منعدم نہیں ہوئی۔

صاحب قدوریؒ فرماتے ہیں کہ اس مرد کے لئے اپنی اس بیوی سے مراجعت کرنا مستحب ہے۔ دلیل یہ ہے کہ جب عبداللہ ابن عمرؓ نے حالت حیض میں طلاق دیدی تو حضرت عمرؓ نے حضور ﷺ سے اس کے بارے میں دریافت فرمایا تو آپ نے ارشاد فرمایا کہ اپنے بیٹے عبداللہؓ کو حکم کرو کہ وہ اس سے رجعت کرے۔ اس حدیث سے دو باتیں مستفاد ہوئیں۔ ایک تو یہ کہ حالت حیض میں طلاق دینے سے طلاق واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ اگر حالت حیض میں طلاق واقع نہ ہوتی تو ابن عمرؓ رجعت کا حکم دینے کے کیا معنی ہیں۔ دوسری بات یہ کہ اس حدیث میں مراجعت پر آمادہ کیا گیا ہے۔ صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ رجعت کے استحباب کے قائل بعض مشائخؒ ہیں اور صحیح قول یہ ہے کہ رجعت واجب ہے۔ دلیل استحباب یہ ہے کہ حدیث میں فلیوراجعہا صیغہ امر ہے اور امر کا ادنیٰ مرتبہ استحباب ہے۔ اور یہاں استحباب پر قرینہ بھی موجود ہے۔ قرینہ یہ ہے کہ رجعت خالص شوہر کا حق ہے۔ اور انسان پر اپنے حق میں کوئی وجوب نہیں ہوتا۔ وجوب کی دلیل یہ ہے کہ مطلق امر وجوب کے لئے ہوتا ہے۔ لہذا حدیث میں بھی صیغہ امر وجوب کے لئے ہوگا پس وجوب مراد لینے کی صورت میں حقیقت امر پر عمل ہو گیا۔ اور رجعت اس لئے بھی واجب ہے کہ حالت حیض میں طلاق دینا معصیت ہے۔ اور معصیت کا اٹھانا واجب ہے۔ تفصیل یہ ہے کہ حالت حیض میں طلاق واقع کرنا معصیت ہے۔ پس مناسب تو یہ تھا کہ نفس طلاق اور عین طلاق کو اٹھالیا جاتا۔ لیکن چونکہ نفس طلاق کو اٹھانا ممکن نہیں اس لئے ہم کہتے ہیں کہ کم از کم اس کے اثر ہی کو اٹھالیا جائے۔ اور طلاق کا اثر عدت ہے پس حاصل یہ کہ رجعت کر کے عدت کو مرفع کر دیا جائے تاکہ بقدر امکان معصیت کا رفع ہو سکے اور رجعت اس لئے بھی واجب ہے کہ رجعت کی وجہ سے عورت سے تطویل عدت کا ضرر ختم ہو جاتا ہے۔

عورت حیض سے پاک ہوگئی پھر حائضہ ہوئی، پھر طاہرہ ہوگئی طلاق دینے یا روک لینے کا حکم

قَالَ فَإِذَا طَهَّرَتْ وَحَاصَتْ ثُمَّ طَهَّرَتْ فَإِنْ شَاءَ طَلَّقَهَا وَإِنْ شَاءَ أَمْسَكَهَا قَالَ وَهَكَذَا ذُكِرَ فِي الْأَصْلِ وَذَكَرَ الطَّحَاوِيُّ أَنَّهُ يُطَلِّقُهَا فِي الطُّهْرِ الَّذِي يَلِي الْحَيْضَةَ الْأُولَى قَالَ أَبُو الْحَسَنِ الْكَرْخِيُّ مَا ذَكَرَ الطَّحَاوِيُّ قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ وَمَا ذَكَرَ فِي الْأَصْلِ قَوْلُهُمَا وَوَجْهَ الْمَذْكَورِ فِي الْأَصْلِ أَنَّ السَّنَةَ أَنْ يَفْصَلَ بَيْنَ كُلِّ طَلَقَيْنِ بِحَيْضَةٍ وَالْفَاصِلُ هُنَا بَعْضُ الْحَيْضَةِ فَتَكْمُلُ بِالثَّانِيَةِ وَلَا تَنْتَزِعُ فَتَكْمُلُ وَإِذَا تَكَامَلَتْ الْحَيْضَةُ الثَّانِيَةُ فَالطُّهْرُ الَّذِي يَلِيهِ زَمَانُ السَّنَةِ فَاذْكُرْ تَطْلِيقَهَا عَلَى وَجْهِ السَّنَةِ وَجْهَ الْقَوْلِ الْآخَرِ أَنَّ أَثَرِ الطَّلَاقِ قَدْ انْعَدَمَ بِالْمُرَاجَعَةِ فَصَارَ كَأَنَّهُ لَمْ يُطَلِّقَهَا فِي الْحَيْضِ فَيُسْنُ تَطْلِيقُهَا فِي الطُّهْرِ الَّذِي يَلِيهِ

ترجمہ..... پھر جب وہ (حیض سے) پاک ہو جائے اور حائضہ ہو پھر پاک ہو جاوے تو جی چاہے اس کو طلاق دے اور جی چاہے اس کو روک لے۔ مصنف ہدایہؒ نے فرمایا کہ ایسا ہی امام محمدؒ نے مبسوط میں ذکر فرمایا ہے اور طحاویؒ نے ذکر کیا کہ اس کو طلاق دے اس طہر میں جو حیض اول کے بعد ہے۔ ابو الحسن الکرخیؒ نے کہا کہ جو کچھ طحاویؒ نے ذکر کیا ابو حنیفہؒ کا قول ہے اور جو مبسوط میں مذکور ہے صاحبینؒ کا قول ہے اور اس کی وجہ جو مبسوط میں مذکور ہے

یہ ہے کہ ہر دو طلاقوں کے درمیان حیض (کامل) کا فصل کرنا سنت ہے۔ اور یہاں فاصلہ بعض حیض ہے۔ لہذا حیض اول مکمل کیا جائے گا حیض ثانی کے ساتھ (اور حیض ثانی) متجری نہیں ہوتا۔ پس (حیض ثانی) مکمل ہوگا اور جب حیض ثانی مکمل ہو گیا تو وہ طہر جو (متصل) اس کے بعد ہے سنت کا زمانہ ہے۔ پس مسنون طریقہ پر اس کو طلاق دینا ممکن ہے۔ اور قول آخر کی وجہ یہ ہے کہ مراجعت کی وجہ سے طلاق کا اثر معدوم ہو گیا پس ایسا ہو گیا گویا اس کو حیض میں طلاق نہیں دی ہے تو اس کو اس طہر میں طلاق دینا مسنون ہوگا۔ جو متصل اس کے بعد ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ حالت حیض میں جو طلاق دی گئی اس سے مراجعت کے بعد جب وہ عورت اس حیض سے پاک ہوگئی جس میں طلاق دی گئی تھی۔ اور پھر حائضہ ہوگئی۔ پھر اس حیض ثانی کے بعد پاک ہوگئی تو اب شوہر کو اختیار ہے کہ وہ طہر ثانی میں اپنی اس بیوی کو طلاق دے یا روکے رکھے اور طلاق نہ دے۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ امام محمدؒ نے مبسوط میں یہی صورت ذکر فرمائی ہے۔ اور امام طحاویؒ نے ذکر کیا کہ جس حیض میں طلاق واقع کی گئی تھی اس کے بعد والے طہر میں طلاق دے سکتا ہے۔ یعنی طہر اول میں طلاق واقع کرنے کا اختیار ہے جی چاہے طلاق واقع کرے اور جی چاہے واقع نہ کرے۔ امام ابوالحسنؒ فرماتے ہیں کہ ان دونوں روایتوں میں تطبیق دیتے ہوئے فرمایا کہ امام طحاویؒ کی ذکر کردہ روایت امام ابوحنیفہؒ کا قول ہے اور مبسوط کی ذکر کردہ روایت صاحبینؒ کا قول ہے۔ مصنف ہدایہؒ نے ان دونوں روایتوں میں سے ہر ایک کی وجہ ذکر فرمائی ہے لیکن ان دونوں اقوال کی تائید میں جو احادیث مروی ہیں ان کی طرف رجوع نہیں کیا۔ سو پہلے وہ احادیث ملاحظہ کیجئے۔ امام بخاریؒ نے روایت کیا:

عن نافع عن عبد اللہ بن عمر ؓ ان رسول اللہ ﷺ قال لعمر مرہ فلیراجعہا ثم لیمسکھا حتی تطھر ثم تحيض ثم تطھر ثم ان شاء امسک بعد و ان شاء طلق قبل ان یمس

اس حدیث سے مبسوط میں مذکورہ روایت کی تائید ہوتی ہے۔ (ترجمہ حدیث آسان ہے) دوسری حدیث امام ترمذیؒ نے روایت کی ہے۔ عن سالم عن ابن عمرؓ انہ علیہ السلام قال لعمر مرہ فلیراجعہا ثم لیطلقہا اذا طهرت۔ یہ حدیث امام طحاویؒ کی ذکر کردہ روایت کے لئے مؤید ہے۔ یہ دونوں حدیثیں چونکہ متعارض ہیں۔ اس لئے مصنفؒ نے ان دونوں روایتوں کی عقلی وجہ کے بیان پر اکتفاء کیا ہے۔ سو مبسوط میں ذکر کردہ روایت کی عقلی وجہ یہ ہے کہ دو طلاقوں کے درمیان حیض کامل کا فصل کرنا مسنون ہے اور یہاں چونکہ حیض میں طلاق واقع کی گئی تھی۔ پھر اس سے رجعت کی گئی۔ اب اگر اس حیض کے بعد والے طہر میں طلاق دی گئی تو ان دونوں طلاقوں کے درمیان حیض کامل کا فصل نہیں ہوگا۔ بلکہ فاصلہ حیض کا کچھ حصہ ہوگا۔ لہذا اس حیض اول کو حیض ثانی کے ساتھ مکمل کریں گے۔ اور چونکہ حیض میں تجری نہیں ہوتی اس لئے دوسرا حیض بھی یہ عورت مکمل کرے۔ پس جب دوسرا حیض مکمل ہو گیا تو اس کے بعد والا طہر طلاق سنت کا زمانہ ہے اور اس طہر میں مسنون طریقہ پر طلاق دینا ممکن ہے۔

اور دوسرے قول یعنی امام طحاویؒ کے ذکر کردہ قول کی وجہ یہ ہے کہ وہ طلاق جس کو حیض میں واقع کیا گیا تھا مراجعت کی وجہ سے اس کا اثر ختم ہو گیا۔ پس یہ ایسا ہو گیا گویا کہ اس عورت کو حیض میں طلاق دی ہی نہیں گئی۔ لہذا اس عورت کو متصل بعد والے طہر میں طلاق دینا مسنون ہے۔

انت طالق ثلاثا للسنۃ سے طلاق دینے کا حکم

وَمَنْ قَالَ لِامْرَأَتِهِ وَهِيَ مِنْ ذَوَاتِ الْحَيْضِ وَقَدْ دَخَلَ بِهَا أَنْتَ طَالِقٌ ثَلَاثًا لِلْسَّنَةِ وَلَا نِيَّةَ لَهُ فَهِيَ طَالِقٌ عِنْدَ كُلِّ طَهْرٍ تَطْلِيقًا لِأَنَّ اللَّامَ فِيهِ لِلْوَقْتِ وَوَقْتُ السَّنَةِ طَهْرٌ لِاجْتِمَاعِ فِيهِ وَإِنْ نَوَى أَنْ تَقَعَ الثَّلَاثُ السَّاعَةَ أَوْ عِنْدَ رَأْسِ كُلِّ شَهْرٍ وَاحِدَةً فَهُوَ عَلَى مَا نَوَى سَوَاءٌ كَانَتْ فِي حَالَةِ الْحَيْضِ أَوْ فِي حَالَةِ الطَّهْرِ وَقَالَ زُفَرٌ لَا تَصِحُّ نِيَّةُ الْجَمْعِ لِأَنَّهُ بَذْعَةٌ وَهِيَ ضِدُّ السَّنَةِ وَلَنَا أَنَّهُ مُحْتَمَلٌ لَفْظُهُ لِأَنَّهُ سُنِّيٌّ وَقُوْعًا مِنْ حَيْثُ أَنَّهُ وَقُوْعُهُ بِالسَّنَةِ لَا إِنْقَاعًا فَلَمْ يَتَأَوَّلْهُ مُطْلَقَ كَلَامِهِ وَبَنَيْتُمُوهُ عِنْدَ نِيَّتِهِ.

ترجمہ..... اور اگر کسی مرد نے اپنی بیوی سے کہا اور وہ ذوات الحیض میں سے ہے اور حال یہ کہ اس کے ساتھ دخول کر چکا انت طالق ثلاثاً للسنۃ در آنحالیکہ اس کی کوئی نیت نہیں ہے تو یہ عورت ایک طلاق کے ساتھ طائفہ ہوگی۔ کیونکہ لام اس میں وقت کے لئے ہے۔ اور سنت کا وقت ایسا طہر ہے جس میں جماع نہ ہو۔ اور اگر نیت کی کہ تین ابھی واقع ہو جائیں یا ہر ماہ کے شروع میں ایک۔ تو یہ کلام اس کی نیت پر ہوگا۔ برابر ہے کہ حالت حیض میں ہو یا حالت طہر میں۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ نیت جمع درست نہیں ہے۔ کیونکہ یہ بدعت ہے اور بدعت سنت کی ضد ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ نیت جمع اس کے کلام کا محتمل ہے اس لئے کہ وہ سنی وقوع ہے۔ اس حیثیت سے کہ اس کا وقوع سنت سے ہے نہ کہ (سنی) واقع کرنے کے اعتبار سے۔ پس نہیں شامل ہوگا اس کو اس کا مطلق کلام اور شامل ہوگا اس کو اس کی نیت کے وقت۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص نے اپنی مدخول بہا بیوی سے کہا انت طالق ثلاثاً للسنۃ۔ وہ عورت ذوات الحیض میں سے ہوگی یا ذوات الاشرہ میں سے۔ پھر ان میں سے ہر ایک کی دو صورتیں ہیں۔ یا تو اس کو ذکر کرے گا اور اس کی کوئی نیت نہیں ہوگی یا کسی چیز کی نیت کی ہوگی۔ پس اگر وہ عورت ذوات الحیض میں سے ہے اور کوئی نیت نہیں کی تو اس کو ہر طہر میں ایک طلاق واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ لسنۃ میں لام وقت کے لئے ہے اور سنت کا وقت ایسا طہر ہے جس میں جماع نہ کیا گیا ہو۔ اور اگر اس کی نیت کی کہ تین طلاق یکبارگی یا ہر ماہ کے شروع میں ایک طلاق واقع ہو جائے تو یہ کلام اس کی نیت پر ہوگا۔ یعنی اگر نیت کی کہ تین طلاق دفعۃً اسی وقت واقع ہو جائیں تو تینوں طلاق اسی وقت واقع ہو جائیں گی۔ برابر ہے کہ یہ وقت حالت حیض کا ہو یا حالت طہر کا۔ اسی طرح اگر نیت کی کہ ہر ماہ کے شروع میں ایک واقع ہو جائے تو ہر ماہ کے شروع میں ایک واقع ہو جائے گی۔ برابر ہے کہ ہر ماہ کا شروع حالت حیض میں پڑے یا حالت طہر میں۔ اور امام زفرؒ فرماتے ہیں کہ نیت جمع درست نہیں کیونکہ بیک وقت تین طلاق واقع کرنا بدعت ہے اور بدعت سنت کی ضد ہے اور قاعدہ ہے کہ شئی سے ضد شئی کیا جاتا۔ لہذا لفظ سنت سے بدعت کا ارادہ کرنا صحیح نہیں ہوگا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ تین طلاقیں کا دفعۃً واقع ہونا یا حالت حیض میں واقع ہونا اس کے کلام انت طالق للسنۃ کا محتمل ہے۔ کیونکہ سنت کی دو صورتیں ہیں ایک سنی وقوع اور ایک سنی ایقاع۔ سنی وقوع کا مطلب یہ ہے کہ تین طلاقیں کا یکبارگی واقع ہونا سنت سے ثابت ہے۔ کیونکہ حضور ﷺ نے فرمایا من طلق امرأته الفأ بانث منه بثلاث والباقی رد علیہ۔ یعنی جس نے اپنی بیوی کو ایک ہزار طلاقیں دیں تو وہ تین سے باندھ ہو جائیگی اور باقی اس پر لوثادی جائیں گی یا سنی وقوع کا مطلب یہ ہے کہ بیک وقت تین طلاقیں کا واقع ہونا اہل سنت کا مذہب ہے اور سنی ایقاع کا مطلب یہ ہے کہ تین طلاقیں کو سنت کے طریقہ پر واقع کیا جائے۔ یعنی تین طہر میں تین طلاقیں دی جائیں بشرطیکہ وہ طہر جماع سے خالی ہو۔ بہر حال انت طالق للسنۃ میں دو احتمال ہیں۔ ایک یہ کہ سنت کاملہ ہو، سنت کاملہ یہ ہے کہ ایقاعاً اور وقوعاً دونوں اعتبار سے سنت ہو دوسرا احتمال یہ کہ سنت قاصرہ ہو یعنی وقوعاً تو سنت ہے لیکن ایقاعاً سنت نہیں۔ پس جب شوہر نے انت طالق للسنۃ کہا اور کوئی نیت نہیں کی تو لفظ سنت چونکہ مطلق ہے۔ اس لئے سنت کاملہ کی طرف لوٹے گا۔ یعنی ایقاعاً اور وقوعاً دونوں اعتبار سے سنت ہو۔ اس وجہ سے اس صورت میں ہر طہر جس میں جماع نہ کیا گیا ہو ایک طلاق واقع ہوگی اور جب اس نے دفعۃً تین طلاقیں کی نیت کی تو اس کے کلام کو سنی وقوع کی طرف پھیر دیا جائے گا اور بیک وقت تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ کیونکہ اس کا کلام سنی وقوع کا بھی احتمال رکھتا ہے پس اس شخص نے اپنے کلام کے محتمل کی نیت کی ہے نہ کہ غیر محتمل کی۔

آ کہ یا ذوات الاشرہ والی کو انت طالق ثلاثاً للسنۃ سے طلاق دینے کا حکم

وَاِنْ كَانَتْ اِنْسَةً اَوْ مِنْ ذَوَاتِ الْاَشْهُرِ وَقَعَتِ السَّاعَةُ وَاحِدَةً وَبَعْدَ شَهْرٍ اُخْرَى وَبَعْدَ شَهْرٍ اُخْرَى لَا اِلَّ الشَّهْرُ فِي حَقِّهَا دَلِيلُ الْحَاجَةِ كَالطُّهْرِ فِي حَقِّ ذَوَاتِ الْاَفْرَاءِ عَلٰی مَا بَيْنَا وَ اِنْ نَوٰى اَنْ يَقَعَ الثَّلَاثُ السَّاعَةَ وَقَعْنَ عِنْدَنَا لِمَا قُلْنَا بِخِلَافِ مَا اِذَا قَالَ اَنْتَ طَالِقٌ لِلْسَّنَةِ وَلَمْ يَنْصُ عَلٰی الثَّلَاثِ حَيْثُ لَا تَصِحُّ نِيَّةُ الْجَمْعِ

فِيهِ لَأَنَّ نِيَّةَ الثَّلَاثِ إِنَّمَا صَحَّتْ فِيهِ مِنْ حَيْثُ أَنَّ اللَّامَ فِيهِ لِلْوَقْتِ فَيُقَيَّدُ تَعْمِيمُ الْوَقْتِ وَمِنْ ضُرُورَتِهِ تَعْمِيمُ الْوَاقِعِ فِيهِ فَإِذَا نَوَى الْجَمْعَ بَطَلَ تَعْمِيمُ الْوَقْتِ فَلَا تَصِحُّ نِيَّةُ الثَّلَاثِ.

ترجمہ..... اور اگر وہ (عورت) حیض سے مایوس ہوگئی یا ذوات الاشرہ میں سے ہے تو ایک طلاق اسی وقت واقع ہو جائے گی اور ایک ماہ بعد دوسری اور ایک ماہ بعد تیسری۔ کیونکہ ماہ اس کے حق میں دلیل حاجت ہے، جیسا کہ طہر ذوات الحیض کے حق میں اسی تفصیل پر جو ہم نے بیان کیا ہے اور اگر یہ نیت کی کہ اسی وقت تین واقع ہو جائیں تو ہمارے نزدیک واقع ہو جائیں گی اس وجہ سے جو ہم نے بیان کیا۔ بخلاف اس صورت کے جب اس نے کہا انت طالق للسنۃ اور (لفظ) ثلاث کی تصریح نہیں کی ہے تو اس میں نیت صحیح نہیں ہوگی۔ اس لئے کہ نیت ثلاث اس میں صحیح ہوتی اس حیثیت سے کہ لام اس میں وقت کے لئے ہے پس فائدہ دے گا تعیم وقت کا اور تعیم وقت کے لوازم میں اس چیز کی تعیم ہے جو اس میں واقع ہوگی۔ پس جب جمع کی نیت کی تو تعیم وقت باطل ہو گیا پس تین کی نیت صحیح نہیں ہوگی۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ مدخل بہا بیوی جس سے انت طالق للسنۃ کہا اگر وہ ذوات الحیض میں سے نہ ہو بلکہ ذوات الاشرہ میں سے ہو یعنی آنکھ ہو یا صغیرہ مدخل بہا تو اس پر فوری طور سے ایک طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور ایک ماہ بعد دوسری اور دوسرے ایک ماہ بعد تیسری واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ شہر اس کے حق میں دلیل حاجت ہے جیسا کہ ذوات الحیض کے حق میں طہر دلیل حاجت ہے۔ دلیل اس کی ماقبل میں گذر چکی کہ غیر ذوات الحیض کے حق میں مہینہ حیض کے قائم مقام ہے اور اگر شوہر نے یہ نیت کی کہ بیک وقت تین طلاقیں واقع ہو جائیں تو ہمارے نزدیک تین طلاقیں اسی وقت واقع ہو جائیں گی۔ امام زفر کا اس مسئلہ میں بھی اختلاف رہے گا۔ دونوں کی دلیل اس سے پہلے مسئلہ میں گذر چکی ملاحظہ کر لیا جائے۔

بخلاف اس کے کہ اگر شوہر نے اپنی مدخل بہا بیوی سے کہا انت طالق للسنۃ اور لفظ ثلاث ذکر نہیں کیا تو بیک وقت تین طلاق واقع کرنے کی نیت کرنا صحیح نہیں۔ کیونکہ تین طلاقیں کی نیت کرنا اس وقت صحیح ہوگا جبکہ للسنۃ میں لام وقت کے لئے مانا جائے اور طلاق سنت کا وقت متعدد ہے لہذا لام تعیم وقت کے لئے مفید ہوگا۔ اور تعیم وقت کے لوازم میں سے تعیم واقع فی الوقت ہے۔ اس لئے کہ وقت ظرف ہوگا۔ اور جو اس میں واقع ہے وہ مظروف ہوگا۔ اور تکرار ظرف مستلزم ہے تکرار مظروف کو پس جب تین طلاقیں کو جمع کرنے کی نیت کی تو تعیم وقت باطل ہوگئی اور تعیم وقت کے باطل ہونے سے تعیم واقع فی الوقت بھی باطل ہو جائے گی۔ کیونکہ بطلان مقتضی موجب ہے بطلان مقتضی کا لہذا تین طلاقیں کو جمع کرنے کی نیت کرنا صحیح نہیں ہے۔

عاقل بالغ کی طلاق واقع ہو جاتی ہے اور بچے، مجنون اور سونے والے کی طلاق واقع نہیں ہوتی

فَصْلٌ وَيَقَعُ طَلَاقُ كُلِّ زَوْجٍ إِذَا كَانَ عَاقِلًا بَالِغًا وَلَا يَقَعُ طَلَاقُ الصَّبِيِّ وَالْمَجْنُونِ وَالنَّائِمِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ كُلُّ طَلَاقٍ جَائِزٌ إِلَّا طَلَاقَ الصَّبِيِّ وَالْمَجْنُونِ وَلِأَنَّ الْأَهْلِيَّةَ بِالْعَقْلِ الْمُمَيَّزِ وَهُمَا عَدِيمَا الْعَقْلِ وَالنَّائِمِ عَدِيمُ الْإِخْتِيَارِ.

ترجمہ..... فصل: اور واقع ہو جائے گی ہر شوہر کی طلاق جبکہ وہ عاقل بالغ ہو اور نہیں واقع ہوگی بچے کی طلاق اور دیوانے کی اور سونے ہوئے کی۔ کیونکہ حضور ﷺ کا فرمان ہے کہ ہر طلاق نافذ ہے مگر بچے اور دیوانے کی طلاق اور اس لئے کہ اہلیت عقل میتر سے ہے۔ اور وہ دونوں عديم العقل ہیں اور سوا ہوا عديم الاختيار ہے۔

تشریح..... اس فصل میں اس مسئلہ کو بیان کیا گیا ہے کہ کس کی طلاق واقع ہوگی اور کس کی واقع نہیں ہوگی۔ چنانچہ فرمایا کہ شوہر اگر عاقل بالغ ہے اور اس نے اپنی منکوحہ کو طلاق دی تو طلاق واقع ہو جائے گی اور اگر بچہ یا دیوانہ یا سوا ہوا طلاق دے تو واقع نہیں ہوگی کیونکہ حضور ﷺ نے فرمایا کہ ہر

کتاب الطلاق ۲۱۳ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 طلاق نافذ ہو جاتی ہے سوائے بچے اور دیوانہ کی طلاق کے۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ تصرف کی اہلیت عقل ممتاز سے ہوتی ہے۔ اور بچہ اور دیوانہ دونوں
 عدیم العقل ہیں۔ پس معلوم ہوا کہ ان دونوں میں تصرف طلاق کی اہلیت نہیں ہے اور جب اہلیت نہیں ہے تو ان کی دی ہوئی طلاق بھی واقع نہیں
 ہوگی۔ اور سو یا ہوا تو وہ عدیم الاختیار ہے۔ حالانکہ تصرف کی شرط اختیار فی الحکم ہے۔

مکرہ کی طلاق واقع ہو جاتی ہے..... امام شافعی کا نقطہ نظر

و طَلَاقُ الْمَكْرَهَةِ وَقَعَ خِلَافًا لِلشَّافِعِيِّ هُوَ يَقُولُ إِنَّ الْإِكْرَاهَ لَا يُجَامِعُ الْإِخْتِيَارَ وَ بِهِ يُعْتَبَرُ التَّصَرُّفُ الشَّرْعِيُّ
 بِخِلَافِ الْهَازِلِ لِأَنَّهُ مُخْتَارٌ فِي التَّكَلُّمِ بِالطَّلَاقِ وَلَنَا أَنَّهُ قَصْدُ إِنْقَاعِ الطَّلَاقِ فِي مَنْكُوحَةٍ فِي حَالِ أَهْلِيَّتِهِ فَلَا
 يَعْرَى عَنْ قُضِيَّتِهِ دَفْعًا لِحَاجَتِهِ إِبْتِغَاءً بِالطَّائِعِ وَ هَذَا لِأَنَّهُ عَرَفَ الشَّرِينَ وَ اخْتَارَ أَهْوَاهُمَا وَ هَذَا آيَةُ الْقَصْدِ وَ
 الْإِخْتِيَارِ إِلَّا أَنَّهُ غَيْرُ رَاضٍ بِحُكْمِهِ وَ ذَلِكَ غَيْرُ مُخِلٍّ بِهِ كَالْهَازِلِ.

ترجمہ..... اور مکرہ کی طلاق واقع ہو جاتی ہے خلاف ہے امام شافعی کا وہ فرماتے ہیں کہ اکراہ اختیار کے ساتھ جمع نہیں ہو سکتا ہے اور اختیار ہی کے ساتھ
 تصرف شرعی معتبر ہوتا ہے۔ بخلاف ٹھٹھا کرنے والے کے اس لئے کہ وہ تکلم بطلاق میں مختار ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ مکرہ نے طلاق واقع کرنے کا
 قصد کیا اپنی منکوحہ میں، درآنحالیکہ اس کی لیاقت بھی رکھتا ہے تو یہ قصد اپنے مقتضی سے خالی نہ جائے گا۔ اس کی حاجت کو دفع کرتے ہوئے قیاس
 کرتے ہوئے طالع پر اور یہ (قصد کرنا) اس دلیل سے معلوم ہوا کہ اس نے دو برائیوں کو پہچانا اور ان دونوں میں سے آسان کو اختیار کیا اور یہ علامت
 ہے قصد اور اختیار کی۔ مگر یہ کہ مکرہ اس کے حکم پر راضی نہیں اور یہ غیر مخل ہے (ذوق طلاق) میں ہازل (ٹھٹھا کرنے والے کی طرح)۔

تشریح..... مگر ہفتہ الراء وہ شخص ہے جس کو جان یا عضو کا ضرر پہنچانے کی بادشاہ نے دھمکی دی ہو یا اس شخص نے جس کی طرف سے ایسا کرنا متصور ہے۔
 پس مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی کو مجبور کیا گیا کہ وہ اپنی منکوحہ کو طلاق دے اور اس نے مجبور ہو کر طلاق دیدی تو ہمارے نزدیک طلاق واقع ہو جائے
 گی امام شافعی فرماتے ہیں کہ واقع نہیں ہوگی۔ اسی کے قائل امام مالک اور امام احمد ہیں۔ امام شافعی کی دلیل یہ ہے کہ اکراہ اور اختیار دونوں جمع نہیں
 ہو سکتے اور تصرفات شرعی اختیار ہی کے ساتھ معتبر ہوتے ہیں۔ پس اختیار نہ ہونے کی وجہ سے مکرہ کی طلاق بھی واقع نہیں ہوگی۔ بخلاف ہازل
 (ٹھٹھا کرنے والے کے) کیونکہ اگر کوئی شخص ہنسی مذاق میں اپنی بیوی کو طلاق دیدے تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ اس لئے کہ ہازل طلاق کا تکلم
 کرنے میں مختار ہے۔ حضرت امام شافعی رضی اللہ عنہ کے ارشاد دفع عن امتی الخطاء والنسیان وما استکرهوا علیہ سے بھی استدلال کرتے
 ہیں۔ یعنی میری امت سے خطا اور نسیان اور جس پر مجبور کیا گیا ہے اس کو اٹھایا گیا۔ لیکن اس حدیث کا جواب یہ ہے کہ حدیث میں آخرت میں رفع
 و حکم مراد ہے نہ کہ دنیا میں۔ یعنی خطا اور نسیان کی وجہ سے آخرت میں مواخذہ نہیں ہوگا۔ البتہ دنیا میں خطا و نسیان وغیرہ پر احکام مرتب ہوں گے
 مثلاً قتل خطاء میں اگرچہ آخرت میں مواخذہ نہیں ہوگا لیکن دنیا میں دیت واجب ہوتی ہے۔ اسی طرح نماز میں اگر نسیان واجب ترک ہو گیا تو گو
 آخرت میں اس پر مواخذہ نہیں ہوگا لیکن دنیا میں سجدہ سہو واجب ہوتا ہے بہر حال اس حدیث کو استدلال میں پیش کرنا درست نہیں۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ مکرہ نے اپنی منکوحہ پر طلاق واقع کرنے کا ارادہ کیا ہے درآنحالیکہ اس کو طلاق واقع کرنے کی لیاقت بھی ہے۔ پس یہ
 قصد طلاق اپنے مقتضی اور حکم سے خالی نہ جائے گا تا کہ تسخلف حکم عن العلت لازم نہ آئے اور تا کہ مکرہ کی حاجت دفع ہو جائے۔ مکرہ کی
 حاجت یہ ہے کہ جس چیز سے اس کو ڈرایا گیا ہے اس سے چھٹکارا پا جائے۔ اور اس مکرہ کو قیاس کیا گیا ہے طالع پر۔ یعنی جس طرح اپنی رضا اور اختیار
 سے طلاق دینے کی صورت میں طلاق واقع ہو جاتی ہے اسی طرح مکرہ کے طلاق دینے پر بھی طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور یہ قصد طلاق اس سے
 معلوم ہوا کہ مکرہ کے سامنے دو برائیاں تھیں۔ ایک جان کا ضائع ہونا دوسری بیوی کا ضائع ہونا۔ یعنی اگر طلاق دے تو بیوی لگی اور اگر طلاق نہ دے تو

جان گئی اس شخص نے ان دونوں برائیوں میں سے آسان (وقوع طلاق) کو اختیار کر لیا۔ اور دو برائیوں کو بچا پانا اور انہوں کو اختیار کرنا یہی قصد اور اختیار کی علامت ہے۔ پس ثابت ہو گیا کہ مکہ نے اپنے اختیار سے طلاق دی ہے نہ کہ بلا اختیار ہاں زیادہ سے زیادہ یہ کہا جاسکتا ہے کہ مکہ ایقاع طلاق کے حکم (وقوع طلاق) پر راضی نہیں تھا مگر ہم کہتے ہیں کہ ایقاع طلاق کے حکم پر عدم رضا وقوع طلاق میں محمل نہیں۔ مطلب یہ ہے کہ بغیر رضامندی کے بھی طلاق واقع ہو سکتی ہے۔ جیسے ہازل کی طلاق وقوع طلاق پر عدم رضا کے باوجود واقع ہو جاتی ہے۔

نشے والے کی طلاق واقع ہو جاتی ہے یا نہیں؟

وَطَلَّاقُ السَّكَرَانِ وَاقِعٌ وَاخْتِيَارُ الْكَرْخِيِّ وَالطَّحَاوِيِّ أَنَّهُ لَا يَقَعُ وَهُوَ أَحَدُ قَوْلَيْ الشَّافِعِيِّ لِأَنَّ صِحَّةَ الْقَصْدِ بِالْعَقْلِ وَهُوَ زَائِلُ الْعَقْلِ فَصَارَ كَزَوَالِهِ بِالْبَنَجِ وَالْذَّوَاءِ وَلَنَا أَنَّهُ زَالَ بِسَبَبٍ هُوَ مَعْصِيَةٌ فَجُعِلَ بَاقِيًا حُكْمًا زَجْرًا لَهُ حَتَّى لَوْ شَرِبَ قَصْدًا وَزَالَ عَقْلُهُ بِالضَّدَا عِنْدَ قَوْلِهِ أَنَّهُ لَا يَقَعُ طَلَّاقُهُ.

ترجمہ..... اور نشے سے مست آدمی کی طلاق واقع ہے۔ اور امام کرخی اور امام طحاوی کا پسندیدہ (مذہب) یہ ہے کہ واقع نہیں ہوگی۔ اور یہ امام شافعی کے دو قولوں میں سے ایک ہے۔ اس لئے کہ ارادہ کا صحیح ہونا عقل کے ساتھ ہے اور وہ (شخص) زائل العقل ہے۔ پس ایسا ہو گیا جیسا کہ اس کا زائل ہونا بنگ (بھگ) یا دوا سے۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ اس کی عقل ایسے سبب سے زائل ہوئی جو معصیت ہے پس اس کو زجر کرنے کے لئے حکماً باقی قرار دیا گیا۔ حتیٰ کہ اگر اس نے (شراب) پی لی پھر دوسرے ہو گیا اور دوسری وجہ سے اس کی عقل زائل ہو گئی تو ہم کہتے ہیں کہ اس کی طلاق واقع نہیں ہوگی۔

تشریح..... عبارت میں سکران سے مراد وہ شخص ہے جو انتہائی نشہ کی حالت میں ہو حتیٰ کہ زمین و آسمان میں امتیاز نہ کر سکے۔ مسئلہ یہ ہے کہ اگر کوئی شخص انتہائی نشہ کی حالت میں اپنی بیوی کو طلاق دیدے تو ہمارے نزدیک طلاق واقع ہو جائے گی اور امام کرخی اور امام طحاوی کا پسندیدہ مذہب یہ ہے کہ طلاق واقع نہیں ہوگی۔ یہی امام شافعی کا ایک قول ہے۔ دلیل یہ ہے کہ قصد اور ارادہ کا صحیح ہونا عقل کے ساتھ ہوتا ہے اور یہ شخص زائل العقل ہے پس ایسا ہو گیا جیسا کہ عقل کا بھگ یا دوا سے زائل ہو جانا اور ان دونوں میں بالاتفاق طلاق واقع نہیں ہوتی۔ پس اسی طرح نشہ کی حالت میں اگر طلاق دی تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ اس شخص کی عقل ایسے سبب سے زائل ہوئی ہے جو معصیت اور گناہ ہے یعنی شرب خمر وغیرہ سے لہذا اس شخص کو زجر و توبخ کرنے کے لئے اس کی عقل کو حکماً باقی قرار دیا گیا ہے۔ پس جب حکماً اس کی عقل باقی ہے تو اس کا طلاق کا ارادہ کرنا بھی صحیح ہوگا۔ اور جب ارادہ طلاق صحیح ہے تو طلاق واقع بھی ہوگی۔ یہی وجہ ہے کہ اگر کسی شخص نے شراب پی لی پھر اس کی وجہ سے دوسرے ہو گیا اور دوسری وجہ سے اس کی عقل زائل ہو گئی تو اس صورت میں ہم بھی کہتے ہیں کہ اس کی دی ہوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ اس صورت میں زوال عقل معصیت کی وجہ سے نہیں ہے بلکہ دوسری وجہ سے ہے۔

فوائد..... مصنف ہدایہ کی عبارت میں تسامع ہے وہ یہ کہ مصنف نے نشہ کی وجہ سے اس کو زائل العقل قرار دیا ہے۔ حالانکہ ایسا نہیں کیونکہ وہ شریعت کے احکام کا مخاطب ہے اور خطاب بلا عقل نہیں ہوتا۔ زیادہ سے زیادہ یہ کہا جاسکتا ہے کہ وہ مغلوب العقل ہے۔

جواب..... چونکہ مغلوب کا معدوم ہوتا ہے اس وجہ سے اس پر زوال کا اطلاق کیا گیا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

گونگے کی اشارہ سے طلاق واقع ہو جاتی ہے

وَطَلَّاقُ الْاُخْرَسِ وَاقِعٌ بِالْاِشَارَةِ لِأَنَّهَا صَارَتْ مَعْنُودَةً فَأَقِيمَتْ مَقَامَ الْعِبَارَةِ دَفْعًا لِلْحَاجَةِ وَسِتَاتِيكَ وَجُوهُهُ

ترجمہ..... اور گونگے کی طلاق اشارے سے واقع ہوگی۔ کیونکہ اشارہ معہود و محین ہے۔ اس وجہ سے اشارہ عبارت کے قائم مقام ہوگا حاجت کو دفع کرنے کے لئے اور عنقریب اس کی وجہ آخر کتاب میں آجائیں گی انشاء اللہ۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ گونگے کی طلاق اشارے سے واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ گونگے کا اشارہ معہود و معروف ہے۔ لہذا وہ دلالت میں عبارت کے مانند ہوگا۔ پس اس کے اشارے سے اس کا نکاح طلاق، عتاق، بیع اور شراء سب صحیح ہوں گے۔ خواہ وہ گونگا کتابت پر قادر ہو یا کتابت پر قادر نہ ہو۔ اور بعض شوافع کہتے ہیں کہ اگر وہ کتابت پر قادر ہے تو اشارے سے اس کی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ کتابت جو اشارے کے مقابلہ میں اولیٰ ہے اس سے ضرورت پوری ہوگئی۔

باندی اور آزاد عورت کی تعداد طلاق

و طَلَاقُ الْأَمَةِ ثِنْتَانِ حُرًّا كَانَ زَوْجُهَا أَوْ عَبْدًا وَ طَلَاقُ الْحُرَّةِ ثَلَاثٌ حُرًّا كَانَ زَوْجُهَا أَوْ عَبْدًا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ عَدَدُ الطَّلَاقِ مُعْتَبَرٌ بِحَالِ الرَّجُلِ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ الطَّلَاقُ بِالرِّجَالِ وَالْعِدَّةُ بِالنِّسَاءِ وَلِأَنَّ صِفَةَ الْمَالِكِيَّةِ كَرَامَةٌ وَالْأَدِمِيَّةُ مُسْتَدْعِيَةٌ لَهَا وَمَعْنَى الْأَدِمِيَّةِ فِي الْحُرِّ اكْتِمَالُ فَكَانَتْ مَالِكِيَّةً أَبْلَغَ وَ أَكْثَرَ وَلَنَا قَوْلُهُ عَلَيْهِ السَّلَامُ طَلَاقُ الْأَمَةِ ثِنْتَانِ وَعِدَّتُهَا خِيْضَتَانِ وَلِأَنَّ حِلَّ الْمَحَلِّيَةِ نِعْمَةٌ فِي حَقِّهَا وَلِلرِّقِ أَثَرٌ فِي تَنْصِيفِ النِّعَمِ إِلَّا أَنَّ الْعُقْدَةَ لَا تَنْجِزِي فَتَكَامِلُ عُقْدَتَانِ وَتَأْوِيلُ مَا رَوَى أَنَّ الْإِنْقَاعَ بِالرِّجَالِ.

ترجمہ..... اور باندی کی طلاق دو ہیں۔ اس کا شوہر آزاد ہو یا غلام۔ اور آزاد عورت کی طلاق تین ہیں۔ اس کا شوہر آزاد ہو یا غلام اور امام شافعی نے فرمایا کہ طلاق کا عدد معتبر ہے مردوں کے حال پر۔ کیونکہ حضور ﷺ کا فرمان ہے کہ طلاق مردوں کے ساتھ ہے اور عدت عورتوں کے ساتھ ہے اور اس لئے کہ مالک ہونے کی صفت کرامت ہے اور آدمیت اس کی مقتضی ہے اور آدمیت کے معنی آزاد میں زیادہ کامل ہیں تو آزاد کا مالک ہونا (بھی مملوک سے) زیادہ بڑھ کر ہوگا۔ اور ہماری دلیل حضور ﷺ کا فرمان ہے کہ باندی کی طلاق دو ہیں اور اس کی عدت دو حیض ہیں اور اس وجہ سے کہ محلیت کا حلال ہونا عورت کے حق میں نعمت ہے اور رقیق کو دخل ہے نعمتوں کو آدھا کرنے میں مگر یہ کہ عقدہ (طلاق) منجزی نہیں ہوتا۔ لہذا دو عقدے کامل ہوں گے اور اس حدیث کی تاویل جو روایت کی گئی یہ ہے کہ طلاق واقع کرنا مردوں کے (اختیار) میں ہے۔

تشریح..... عدد طلاق کے سلسلہ میں ائمہ کا اختلاف ہے۔ چنانچہ احنافؒ کا مذہب یہ ہے کہ طلاق کے عدد میں عورتوں کا اعتبار ہے یعنی باندی کی دو طلاق ہیں اس کا شوہر آزاد ہو یا غلام۔ اور آزاد عورت کی تین طلاق ہیں اس کا شوہر آزاد ہو یا غلام۔ حاصل یہ کہ باندی دو طلاقوں سے مغلطہ ہو جائے گی اور آزاد عورت تین طلاقوں سے مغلطہ ہوگی۔ امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ طلاق کے عدد میں مردوں کا حال معتبر ہے۔ یعنی مرد اگر آزاد ہے تو وہ اپنی بیوی کو تین طلاق دینے کا مجاز ہے اس کی بیوی آزاد ہو یا باندی اور اگر مرد غلام ہے تو وہ اپنی منکوحہ کو دو طلاق دینے کا مجاز ہے اس کی منکوحہ آزاد ہو یا باندی۔ یہی مذہب امام مالکؒ اور امام احمدؒ کا ہے۔ شریہ اختلاف دو صورتوں میں ظاہر ہوگا۔ ایک یہ کہ آزاد عورت غلام کے نکاح میں ہو، دوم یہ کہ باندی آزاد مرد کے نکاح میں ہو۔ چنانچہ پہلی صورت میں احنافؒ کے نزدیک تین طلاق واقع کی جاسکتی ہیں اور دوسری صورت میں دو طلاق دی جاسکتی ہیں۔ اور امام شافعیؒ کے نزدیک اس کا برعکس ہے۔ یعنی پہلی صورت میں دو طلاق اور دوسری صورت میں تین طلاق واقع کرنے کا اختیار ہے۔

امام شافعیؒ کی دلیل..... حضور ﷺ کا ارشاد الطلاق بالرجال و العدة بالنساء ہے وجہ استدلال یہ ہے کہ حدیث میں طلاق اور عدت کے

درمیان مقابلہ کیا گیا ہے اور عدت میں من حیث العدد بالاتفاق عورتوں کا اعتبار ہے چنانچہ اگر باندی ہے تو اس کی عدت دو حیض ہوں گے۔ جیسا کہ احناف کہتے ہیں یا دو طہر ہوں گے جیسا کہ شوافع کا مذہب ہے اور اگر آزاد ہے تو اس کی عدت تین حیض یا تین طہر ہوں گے لہذا مقابلہ کو ثابت کرنے کے لئے طلاق میں مردوں کا اعتبار کیا جائے گا یعنی آزاد مرد تین طلاقیں کا مالک ہوگا۔ بیوی آزاد ہو یا باندی اور اگر مرد غلام ہے تو دو طلاقیں کا مالک ہوگا بیوی آزاد ہو یا باندی۔

دلیل عقلی..... یہ ہے کہ مالک ہونے کی صفت کرامت ہے۔ اور ہر وہ چیز جو کرامت ہو آدمیت اس کا تقاضا کرتی ہے۔ کیونکہ آدمی اللہ تعالیٰ کے مکرم کردینے سے مکرم ہے۔ فرمایا ولقد کرمنا بنی ادم اور آدمیت کے معنی آزاد مرد میں زیادہ کامل ہیں۔ کیونکہ آزاد مرد ان چیزوں کی صلاحیت رکھتا ہے جن کی غلام صلاحیت نہیں رکھتا۔ مثلاً قضا، ولایت، شہادت پس جب آدمیت آزاد مرد میں زیادہ کامل ہے تو اس کا مالک ہونا بھی مملوک کے مقابلہ میں زیادہ المیغ ہوگا اس وجہ سے امام شافعیؒ نے فرمایا کہ آزاد مرد تین طلاق کا مالک ہے اور غلام دو کا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ حضور ﷺ نے فرمایا طلاق الامة یمتحان وعدتها حیضتان۔ حدیث میں الامة کا الف لام جنس کے لئے ہے پس معنی ہوں گے کہ جنس امۃ کی طلاق دو ہیں اور اس کی عدت دو حیض ہیں۔ اس حدیث سے ثابت ہوا کہ عدت طلاق میں عورتیں معتبر ہیں نہ کہ مرد۔

احناف کی دلیل عقلی..... یہ ہے کہ عورت کا محل نکاح ہو کر حلال ہوتا اس کے حق میں نعمت ہے کیونکہ اس کی وجہ سے وہ نفقہ، کسود اور سکین وغیرہ کی مستحق ہوگی اور نعمتوں کو آدھا کرنے میں رقت کو دخل ہے پس قیاس کا تقاضا تو یہ تھا کہ باندی کو صرف ڈیڑھ طلاق دینا کافی ہوتا جو آزاد عورت کی طلاق کا نصف ہے۔ مگر چونکہ طلاق میں تجزی اور تقسیم نہیں ہوتی اس لئے اس آدمی طلاق کو پورا کر کے مکمل دو طلاقیں کر دی گئیں۔

صاحب ہدایہؒ نے امام شافعیؒ کی ذکر کردہ حدیث کا جواب دیا ہے۔ فرماتے ہیں کہ الطلاق بالرجال کے معنی ہیں ایقاع الطلاق بالرجال۔ یعنی طلاق واقع کرنا مردوں کے اختیار میں ہے۔ اس تاویل کے بعد یہ حدیث شوافع کا مستدل نہ ہو سکے گی۔

علامہ عینیؒ نے فرمایا کہ ابن ابی شیبہؒ نے اپنے مصنف میں اس روایت کو ابن عباسؓ پر موقوف کیا ہے۔ اور طبرانی نے اپنے معجم میں ابن مسعودؓ پر موقوف کرتے ہوئے روایت کیا ہے۔ اور عبد الرزاقؒ نے اپنے مصنف میں عثمانؓ، زید بن ثابتؓ، اور ابن عباسؓ پر موقوف کرتے ہوئے روایت کیا ہے۔ حاصل یہ کہ یہ حدیث مرفوع نہیں بلکہ موقوف ہے اور شوافع کے نزدیک حدیث موقوف قابل استدلال نہیں ہوتی ہے۔ لہذا اس حدیث سے امام شافعیؒ کا اپنے مذہب پر استدلال کرنا درست نہیں ہوگا۔

غلام نے مولیٰ کی اجازت سے نکاح کیا اور طلاق دی تو واقع ہو جائے گی

وَإِذَا تَزَوَّجَ الْعَبْدُ امْرَأَةً بِإِذْنِ مَوْلَاهُ وَطَلَّقَهَا وَقَعَ طَلَّاقُهَا وَلَا يَقَعُ طَلَّاقُ مَوْلَاهُ عَلَى أَمْرِهِ لِأَنَّ مِلْكَ النِّكَاحِ حَقُّ الْعَبْدِ فَيَكُونُ الْإِسْقَاطُ إِلَيْهِ دُونَ الْمَوْلَى.

ترجمہ..... اور جب غلام نے کسی عورت سے نکاح کیا اپنے مولیٰ کی اجازت سے اور اس کو طلاق دے دی تو اس کی طلاق واقع ہو جائے گی اور اس کے مولیٰ کی طلاق اس کی بیوی پر واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ ملک نکاح حق العبد ہے پس اس کا ساقط کرنا بھی اسی کا حق ہوگا نہ کہ مولیٰ کا۔

تشریح..... صورت مسئلہ اور اس کی دلیل واضح ہے۔

بَابُ إِيقَاعِ الطَّلَاقِ

ترجمہ..... یہ باب طلاق واقع کرنے کے (بیان میں) ہے

تشریح..... چونکہ گذشتہ باب میں مصنفؒ نے اصل طلاق اور سنی اور بدعی ہونے کے اعتبار سے وصف طلاق کو بیان کیا ہے۔ اس لئے اب اس باب میں حیث الایقاع طلاق کے انواع و اقسام کو بیان فرمائیں گے۔

طلاق کی دو قسمیں، طلاق صریح و کنایہ

الطَّلَاقُ عَلَى صَرِيحٍ صَرِيحٍ وَ كِنَايَةٍ فَالصَّرِيحُ قَوْلُهُ أَنْتَ طَالِقٌ وَ مُطْلَقَةٌ وَ طَلَّقْتُكَ فَهَذَا يَقَعُ بِهِ الطَّلَاقُ الرَّجْعِيُّ لِأَنَّ هَذِهِ الْإِلْفَاطُ تُسْتَعْمَلُ فِي الطَّلَاقِ وَ لَا تُسْتَعْمَلُ فِي غَيْرِهِ فَكَانَ صَرِيحًا وَ أَنَّهُ يُعْقَبُ الرَّجْعَةُ بِالنَّصِّ وَ لَا يَفْتَقِرُ إِلَى النِّيَّةِ لِأَنَّهُ صَرِيحٌ فِيهِ لِعَلَّةِ الْإِسْتِعْمَالِ وَ كَذَا إِذَا نَوَى الْإِبَانَةَ لِأَنَّهُ قَصْدٌ تَجْزِيءُ مَا عَلَّقَهُ الشَّرْعُ بِانْقِضَاءِ الْعِدَّةِ فَيَرُدُّ عَلَيْهِ وَ لَوْ نَوَى الطَّلَاقَ عَنْ وَثَاقٍ لَمْ يُدَيِّنْ فِي الْقَضَاءِ لِأَنَّهُ خِلَافُ الظَّاهِرِ وَ يُدَيِّنُ فِيمَا بَيْنَهُ وَ بَيْنَ اللَّهِ تَعَالَى لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُهُ وَ لَوْ نَوَى بِهِ الطَّلَاقَ عَنِ الْعَمَلِ لَمْ يُدَيِّنْ فِي الْقَضَاءِ وَ لَا فِيمَا بَيْنَهُ وَ بَيْنَ اللَّهِ تَعَالَى لِأَنَّ الطَّلَاقَ لِرَفْعِ الْقَيْدِ وَ هُوَ غَيْرُ مُقَيَّدٍ بِالْعَمَلِ وَ عَنْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ يُدَيِّنُ فِيمَا بَيْنَهُ وَ بَيْنَ اللَّهِ تَعَالَى لِأَنَّهُ يُسْتَعْمَلُ لِلتَّخْلِيصِ.

ترجمہ..... طلاق دو قسم پر ہے صریح اور کنایہ۔ پس صریح اس کا قول انت طالق اور مطلقہ اور طلقک پس یہ (ایسے الفاظ ہیں) جن کے ساتھ طلاق رجعی واقع ہوگی۔ کیونکہ یہ الفاظ طلاق میں مستعمل ہوتے ہیں اور غیر طلاق میں مستعمل نہیں ہوتے تو طلاق صریح ٹھہری اور صریح (طلاق کے) بعد رجعت ہوتی ہے۔ بدلیل نص اور (طلاق صریح) محتاج نیت نہیں ہے۔ کیونکہ وہ طلاق میں صریح ہے۔ غلبہ استعمال کی وجہ سے اور ایسے ہی جب اس نے باندہ کرنے کی نیت کی۔ کیونکہ اس نے اس چیز کو بالفعل کر دینے کا ارادہ کیا ہے جس کو شریعت نے عدت گزرنے پر معلق کیا ہے۔ لہذا اس کا ارادہ اسی پر لوٹا دیا جائے گا۔ اور اگر اس نے بیڑی سے رہائی کا ارادہ کیا تو قضاء تصدیق نہیں کی جائے گی۔ اس لئے کہ وہ خلاف ظاہر ہے اور فیما بینہ و بین اللہ تصدیق کر لی جائے گی۔ اس لئے کہ لفظ اس کا احتمال رکھتا ہے۔ اور اگر عمل سے رہائی کی نیت کی تو نہ قضاء تصدیق کی جائے گی اور نہ دیانہ فیما بینہ و بین اللہ۔ اس لئے کہ طلاق رفع قید کے لئے ہوتی ہے اور وہ عورت کے عمل کے ساتھ مقید نہیں۔ اور ابو حنیفہؒ سے روایت ہے کہ فیما بینہ و بین اللہ تصدیق کی جائے گی۔ کیونکہ یہ کلام چھٹکارا دینے میں استعمال کیا جاتا ہے۔

تشریح..... عبارت میں طلاق بمعنی تطلیق ہے۔ بہر حال طلاق کی دو قسمیں ہیں۔ صریحی اور کنایہ۔ صریح اس کو کہتے ہیں جس کی مراد بغیر بیان کئے ظاہر ہو جائے۔ اور کنایہ وہ ہے جس کی مراد بغیر بیان کئے ظاہر نہ ہو سکے۔ صریحی طلاق یہ ہے کہ مرد اپنی بیوی سے کہے انت طالق، انت مطلقہ یا طلقک۔ ان الفاظ سے طلاق رجعی واقع ہوگی۔ بدلیل یہ ہے کہ یہ الفاظ طلاق کے معنی میں استعمال ہوتے ہیں۔ اور غیر طلاق میں استعمال نہیں ہوتے۔ لہذا یہ الفاظ طلاق کے معنی میں صریحی ہوں گے۔ اور طلاق صریحی کے بعد آیت و بعولتھن احق بر دھن سے رجعت ثابت ہے۔ اور طلاق صریحی محتاج نیت بھی نہیں ہے۔ کیونکہ طلاق کے معنی میں یہ الفاظ غلبہ استعمال کی وجہ سے صریحی ہیں۔ حاصل یہ کہ نیت ہوتی ہے بہم کو متعین کرنے میں اور ان الفاظ کی دلالت میں کوئی ابہام نہیں ہے۔ لہذا یہ الفاظ اپنے معنی پر دلالت میں نیت کے محتاج نہیں ہوں گے۔

اسی طرح طلاق رجعی واقع ہوگی اگر شوہر نے الفاظ صریحی سے باندہ کرنے کی نیت کی ہو بدلیل یہ ہے کہ اس شخص نے اس چیز کو بالفعل کرنے کا

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۲۱۹ کتاب الطلاق
 ارادہ کیا جس کو شریعت نے عدت گزرنے پر مطلق کیا تھا۔ یعنی شریعت نے طلاق صریحی میں بیہوشی کا اعتبار عدت گزرنے کے بعد کیا تھا اور اس
 نے اعتبار کیا ہے کہ فی الحال بیہوشی حاصل ہو جائے۔ پس اس کے قصد اور اعتبار کو شریعت کے خلاف ہونے کی وجہ سے الناس کے منہ پر پھینک
 دیا جائے گا۔ اور اگر اس نے انت طالق بول کر بیڑی سے رہائی کی نیت کی تو حکم یہ ہے کہ قضاء تصدیق نہیں کی جائے گی البتہ دیانۃ تصدیق کر لی
 جائے گی اس بارے میں اصل یہ ہے کہ اگر کلام کسی معنی کا احتمال رکھتا ہے لیکن وہ معنی خلاف ظاہر ہے پس اگر متکلم اپنے اس کلام سے اس معنی کی نیت
 کرے تو خلاف ظاہر ہونے کی وجہ سے قضاء تصدیق نہیں کی جائے گی۔ مگر چونکہ کلام اس معنی کا احتمال رکھتا ہے اس وجہ سے دیانۃ فیما بینہ و بین اللہ
 تصدیق کر لی جائے گی۔

اور اگر انت طالق سے طلاق عن العمل (عمل سے رہائی) کی نیت کی ہے تو نہ قضاء تصدیق کی جائے گی اور نہ دیانۃ۔ کیونکہ اس کا کلام انت
 طالق، طلاق عن العمل کا احتمال ہی نہیں رکھتا ہے پس کلام جس معنی کا احتمال نہیں رکھتا اس معنی کی نیت معتبر نہیں ہوگی۔ جیسے کوئی انت طالق
 کہہ کر انت اکلہ مراد لے تو اس کی نیت معتبر نہیں ہوتی۔ اور یہی بات کہ انت طالق طلاق عن العمل کا احتمال کیوں نہیں رکھتا تو اس کی وجہ
 یہ ہے کہ طلاق قید نکاحی کو اٹھانے کے لئے ہوتی ہے اور قید نکاحی غیر مقید بالعمل ہے لہذا طلاق قید بالعمل کو اٹھانے کے لئے نہیں ہوگی۔
 امام ابو حنیفہؒ سے ایک روایت یہ ہے کہ دیانۃ طلاق عن العمل کے معنی کی تصدیق کی جائے گی دلیل یہ ہے کہ طلاق کا لفظ چھٹکارا دینے کے
 معنی میں مستعمل ہوتا ہے۔ لہذا انت طالق کے معنی انت مخلصۃ عن العمل کے ہوں گے۔

مطلقہ کہنے سے طلاق کا حکم

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ مُطْلَقَةٌ بِتَسْكِينِ الطَّاءِ لَا يَكُونُ طَلَاقًا إِلَّا بِالْيَتَةِ لِأَنَّهَا غَيْرُ مُسْتَعْمَلَةٍ فِيهِ عُرْفًا فَلَمْ يَكُنْ صَرِيحًا

ترجمہ..... اور اگر کہا انت مطلقۃ طاء کو تسکون دے کر تو (یہ) طلاق نہیں ہوگی۔ مگر نیت کے ساتھ۔ کیونکہ یہ لفظ معنی طلاق میں عرفاً مستعمل نہیں
 ہے۔ پس (یہ لفظ طلاق میں) صریحی نہ ہوا۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی شخص نے اپنی منکوحہ بیوی سے انت مطلقۃ کہا یعنی طاء کا سکون اور لام کا فتح تو اس سے بلا نیت طلاق واقع نہیں
 ہوگی۔ البتہ بہ نیت طلاق طلاق واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ یہ لفظ طلاق کے معنی میں عرفاً مستعمل نہیں لہذا یہ لفظ صریحی طلاق نہیں ہوگا مگر
 چونکہ اس لفظ سے مقصود طلاق ادا ہو جاتا ہے۔ اس لئے اگر طلاق کی نیت پائی گئی تو طلاق واقع ہو جائے گی۔

مذکورہ لفظ سے ایک طلاق واقع ہوگئی اگرچہ زیادہ کی نیت بھی ہو، امام شافعیؒ کا نقطہ نظر

قَالَ وَلَا يَفْعُ بِهِ إِلَّا وَاحِدَةً وَإِنْ نَوَى أَكْثَرَ مِنْ ذَلِكَ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ يَقَعُ مَا نَوَى لِأَنَّهُ مُحْتَمَلٌ لَفْظُهُ فَإِنْ ذَكَرَ
 الطَّالِقَ ذَكَرَ لِلطَّلَاقِ لُفْظَةً كَذَكَرِ الْعَالِمِ ذَكَرَ لِلْعِلْمِ وَلِهَذَا يَصِحُّ قِرَاءُ الْعَدَدِ بِهِ فَيَكُونُ نَصْبًا عَلَى التَّفْسِيرِ وَلَنَا
 أَنَّهُ نَعَتْ فَرِدَ حَتَّى قِيلَ لِلْمُتَشَنَّى طَالِقَانِ وَلِلثَلَاثِ طَوَالِقٌ فَلَا يَحْتَمِلُ الْعَدَدُ لِأَنَّهُ حِدَّةٌ وَ ذَكَرَ الطَّالِقَ
 ذَكَرَ لَطَّلَاقٍ هُوَ صِفَةُ لِلْمَرْأَةِ لَا لِطَّلَاقٍ هُوَ تَطْلِيقٌ وَالْعَدَدُ الَّذِي يَقْتَرِنُ بِهِ نَعْتُ لِمَصْدَرٍ مَحْدُوفٍ مَعْنَاهُ طَلَاقًا
 ثَلَاثًا كَقَوْلِكَ أَعْطَيْتُهُ جَزِيْلًا أَيْ أَعْطَاءَ جَزِيْلًا.

ترجمہ..... اور نہیں واقع ہوگی ان (مذکورہ تین لفظوں میں سے ہر ایک) کے ساتھ مگر ایک (طلاق) اگرچہ اس سے زائد کی نیت کی ہو۔ اور فرمایا امام

شافعیؒ نے کہ جس کی نیت کی ہے وہ واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ مانوی اس کے لفظ کا محتمل ہے۔ اس لئے کہ طالق کا ذکر لفظ طلاق کا ذکر ہے جیسا کہ عالم کا ذکر کرنا علم کا ذکر کرنا ہے۔ اور اسی وجہ سے اس کے ساتھ عدد کا متصل کرنا صحیح ہے پس ہوگا (لفظ ثلاثا) منصوب تیز کی بناء پر۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ (لفظ طالق) نعت فرد ہے حتیٰ کہ دو کے لئے طالق اور تین کے لئے طالق کہا جاتا ہے۔ پس عدد کا احتمال نہیں ہوگا۔ کیونکہ (فرد) اس کی ضد ہے اور طالق کا ذکر کرنا ایسی طلاق کا ذکر کرنا ہے جو عورت کی صفت ہے نہ کہ اس طلاق کا جو تطلیق (کے معنی میں ہے) اور وہ عدد جو اس کے ساتھ مفترق ہے مصدر محذوف کی صفت ہے۔ اس کے معنی ہیں طلاق ثلاثا جیسے تیرا قول اعطیہ جزئاً یعنی اعطاء جزیلاً۔

تشریح لا یقع بہ الا واحدة کا تعلق سابقہ عبارت فہذا یقع بہ الطلاق الرجعی کے ساتھ ہے۔ اب حاصل مسئلہ یہ ہوگا کہ الفاظ طلاق انت طالق مطاقہ طلاق تک کے ذریعہ طلاق رجعی واقع ہوگی۔ اور ان الفاظ ثلاثا میں ہر ایک کے ساتھ صرف ایک طلاق واقع ہوگی اگرچہ ایک سے زائد کی نیت کی ہو۔ یہ تو ہمارا مذہب ہے۔ اور امام شافعیؒ کا مذہب یہ ہے کہ جس قدر طلاقوں کی نیت کرے گا دو کی یا تین کی۔ اسی کے مطابق واقع ہوں گی۔ یہی قول ہے امام مالکؒ امام زفرؒ اور ایک روایت میں امام احمدؒ کا۔

امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ یہ شخص ایک یا دو یا تین کی جو بھی نیت کرے گا وہ اس کے لفظ کا محتمل ہوگا کیونکہ صیغہ صفت طالق کا ذکر کرنا طلاق مصدر کا ذکر کرنا ہے۔ اس لئے کہ صیغہ صفت بغیر مشتق منہ کے تحقق نہیں ہوتا۔ جیسے کہ لفظ عالم کو بولنا علم کا ذکر کرنا ہے۔ حاصل یہ کہ لفظ طالق مصدر پر مشتمل ہے اور مصدر بالاتفاق ایک اور ایک سے زائد کا احتمال رکھتا ہے اور چونکہ طالق کا ذکر اس طلاق کا ذکر ہے جو قلیل و کثیر دونوں کا احتمال رکھتا ہے۔ اسی وجہ سے لفظ طالق۔۔۔ کے ساتھ عدد کا ملنا درست ہے۔ چنانچہ کہا جاتا ہے انت طالق ثلاثا اور یہ لفظ ثلاثا تیز کی بناء پر منصوب ہے اور تیز کا حاصل ہے لفظ کے احتمالات میں سے ایک کو متعین کرنا۔ پس خلاصہ یہ ہوا کہ لفظ طالق قلیل و کثیر کا احتمال رکھتا ہے۔ لہذا دو یا تین طلاق میں سے جو بھی نیت کرے گا اس کے کلام کے محتمل کی نیت ہوگی۔ اور کلام کے محتمل کی نیت کرنا شرعاً معتبر ہے۔

اور ہماری دلیل یہ ہے کہ لفظ طالق نعت فرد ہے کیونکہ یہ ایک عورت کی صفت ہے حتیٰ کہ دو کے لئے طالق اور تین کے لئے طالق کہا جاتا ہے اور ہر وہ لفظ جو نعت فرد ہو عدد کا احتمال نہیں رکھتا کیونکہ عدد فرد کی ضد ہے اور شی اپنی ضد کا احتمال نہیں رکھتی ہے لہذا انت طالق سے دو یا تین طلاق کی نیت کرنا درست نہیں۔

امام شافعیؒ کی دلیل کا جواب یہ ہے کہ طالق صیغہ صفت بلاشبہ طلاق مصدر پر دلالت کرتا ہے لیکن یہ وہ طلاق ہے جو عورت کی صفت ہے (یعنی وقوع طلاق) نہ کہ وہ طلاق جو تطلیق کے معنی میں ہے۔ اور زوج کا فعل ہے اور عدد کا احتمال اس لفظ طلاق میں ہے جو تطلیق کے معنی میں ہے نہ کہ اس میں جو عورت کی صفت ہے۔ لہذا ذکر الطالق ذکر الطلاق سے استدلال صحیح نہیں۔ اور امام شافعیؒ کا یہ کہنا کہ لفظ طالق کے ساتھ عدد مقرر ہوتا ہے۔ اس کا جواب یہ ہے کہ انت طالق ثلاثا میں عدد مصدر محذوف کی صفت ہے نہ کہ تیز تقدیری عبارت ہوگی انت طالق ثلاثا اور یہ ایسا ہے جیسے کسی نے کہا اعطیہ جزئاً یعنی اعطاء جزئلاً۔

انت الطلاق یا انت طالق یا انت طلاق کے الفاظ سے کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ الطَّلَاقُ أَوْ أَنْتِ طَالِقُ الطَّلَاقِ أَوْ أَنْتِ طَالِقٌ طَلَقًا فَإِنْ لَمْ تَكُنْ لَهُ نِيَّةً أَوْ نَوَىٰ وَاحِدَةً أَوْ ثَلَاثِينَ فَهِيَ وَاحِدَةٌ رَجْعِيَّةٌ وَإِنْ نَوَىٰ ثَلَاثًا فَثَلَاثٌ وَوُقُوعُ الطَّلَاقِ بِاللَّفْظَةِ الثَّانِيَةِ وَالثَّلَاثَةِ ظَاهِرٌ لِأَنَّهُ لَوْ ذَكَرَ النَّعْتِ وَحْدَهُ يَقَعُ بِهِ الطَّلَاقُ فَإِذَا ذَكَرَهُ وَذَكَرَ الْمَصْدَرَ مَعَهُ وَأَنَّهُ يَزِيدُهُ وَكَادَهُ أَوَّلَىٰ وَأَمَّا وَقُوعُهُ بِاللَّفْظَةِ الْأُولَىٰ فَإِنَّ الْمَصْدَرَ يُذَكَّرُ وَيُرَادُ بِهِ الْإِسْمُ يُقَالُ رَجُلٌ عَدْلٌ أَوْ عَادِلٌ فَصَارَ بِمَنْزِلَةِ قَوْلِهِ أَنْتِ طَالِقٌ وَعَلَىٰ هَذَا

لَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ يَقَعُ الطَّلَاقُ بِهِ أَيْضًا وَلَا يَحْتَاجُ فِيهِ إِلَى النِّيَّةِ وَيَكُونُ رَجْعًا لِمَا بَيَّنَّا أَنَّهُ صَرِيحُ الطَّلَاقِ لِعَلَّةِ الْإِسْتِعْمَالِ فِيهِ وَتَصَحُّ نِيَّةُ الثَّلَاثِ لِأَنَّ الْمَصْدَرَ يَحْتَمِلُ الْعُمُومَ وَالْكَثْرَةَ لِأَنَّهُ اسْمُ جِنْسٍ فَيُعْتَبَرُ لِسَائِرِ الْأَجْنَاسِ فَتَتَنَاوَلُ الْأَذْنَى مَعَ احْتِمَالِ الْكُلِّ وَلَا تَصَحُّ نِيَّةُ الثَّلَاثِ فِيهَا خِلَافًا لِزَقَرٍ هُوَ يَقُولُ إِنَّ الثَّلَاثِينَ بَعْضُ الثَّلَاثِ فَلَمَّا صَحَّتْ نِيَّةُ الثَّلَاثِ صَحَّتْ نِيَّةُ بَعْضِهَا ضَرُورَةً وَنَحْنُ نَقُولُ نِيَّةُ الثَّلَاثِ أَمَّا صَحَّتْ لِكُونِهَا جِنْسًا حَتَّى لَوْ كَانَتْ الْمَرْأَةُ أُمَةً تَصَحُّ نِيَّةُ الثَّلَاثِينَ بِاعْتِبَارِ مَعْنَى الْجِنْسِيَّةِ أَمَّا الثَّلَاثَانِ فِي حَقِّ الْحُرَّةِ عَدَدٌ وَاللَّفْظُ لَا يَحْتَمِلُ الْعَدَدَ وَهَذَا لِأَنَّ مَعْنَى التَّوْحِيدِ مُرَاعَاةَ فِي الْفَاطِ الْوَحْدَانِ وَذَلِكَ بِالْفَرْدِيَّةِ وَالْجِنْسِيَّةِ وَالْمُثْنَى بِمَعْزَلٍ مِنْهُمَا.

ترجمہ..... اور اگر کہا انت الطلاق یا انت طالق الطلاق یا انت طالق طلاقاً۔ پس اگر اس کی کوئی نیت نہ ہو یا ایک کی نیت کی یاد کی تو یہ ایک رجعی ہے اور تین کی نیت کی تو تین ہیں۔ اور طلاق کا واقع ہونا دوسرے اور تیسرے لفظ کے ساتھ ظاہر ہے۔ اس لئے کہ اگر یہ صرف نعت ذکر کرتا تو اس سے طلاق واقع ہو جاتی۔ پس جب اس کو ذکر کیا اور اس کے ساتھ مصدر ذکر کیا حال یہ کہ مصدر اس میں قوت کا اضافہ کرتا ہے تو بدرجہ اولیٰ (واقع ہوگی) اور بہر حال طلاق کا واقع ہونا پہلے لفظ کے ساتھ سو اس لئے کہ مصدر ذکر کیا جاتا ہے اور اس سے مراد اسم ہوتا ہے۔ کہا جاتا ہے کہ رجل عدل یعنی عادل۔ پس (یہ) انت طالق کے مرتبہ میں ہو گیا۔ اور اسی بنیاد پر اگر انت طلاق کہا تو اس کے ساتھ بھی طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور اس میں نیت کا محتاج نہیں ہوگا۔ اور (طلاق) رجعی ہوگی اس کی وجہ سے جو ہم نے بیان کیا کہ یہ صریح المطلق ہے (طلاق کے معنی میں) غلبہ استعمال کی وجہ سے اور تین (طلاقوں) کی نیت کرنا صحیح ہوگا۔ اس لئے کہ مصدر عموم اور کثرت کا احتمال رکھتا ہے۔ کیونکہ (مصدر) اسم جنس ہے۔ لہذا اتمام اسماء اجناس پر قیاس کیا جائے گا۔ پس ادنیٰ کو شامل ہوگا کل کے احتمال کے ساتھ۔ اور ان (الفاظ مذکورہ میں) دو (طلاقوں) کی نیت صحیح نہیں ہوگی۔ خلاف ہے امام زفر کا۔ وہ فرماتے ہیں کہ دو، تین کا بعض ہے۔ پس جب تین کی نیت صحیح ہے تو اس کے بعض کی نیت بالضرر صحیح ہوگی۔ اور ہم جواب دیں گے کہ نیت ثلاث اس لئے صحیح ہے کہ وہ (کل) جنس ہے۔ حتیٰ کہ اگر عورت باعدی ہوتی تو دو کی نیت معنی جنسیت کا اعتبار کرتے ہوئے صحیح ہوتی۔ بہر حال دو ازاد کے حق میں عدد ہے۔ اور لفظ عدد کا احتمال نہیں رکھتا ہے۔ اور یہ اس لئے کہ الفاظ وحدان میں توحید کے معنی ملحوظ ہیں۔ اور یہ (توحد حاصل ہوگا) فردیت یا جنسیت کے ساتھ۔ اور شی ان دونوں سے الگ ہے۔

تشریح..... عبارت میں طلاق کے تین الفاظ ذکر کئے گئے ہیں۔ ان تینوں صورتوں میں اگر کوئی نیت نہیں ہے یا ایک طلاق کی ہے یا دو کی تو ایک طلاق رجعی ہوگی اور اگر تین کی نیت کی گئی ہے تو تین واقع ہو جائیں گی۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ دوسرے لفظ یعنی انت طالق البطلاق اور تیسرے لفظ یعنی انت طالق طلاقاً کے ساتھ طلاق کا واقع ہونا ظاہر ہے۔ کیونکہ اگر یہ شخص صرف صیغہ صفت (طالق) کا ذکر کرتا تو طلاق واقع ہو جاتی۔ پس جب اس نے صیغہ صفت کے ساتھ مصدر بھی ذکر کر دیا درآ خالیہ مصدر تاکید کا اضافہ کرتا ہے تو طلاق بدرجہ اولیٰ واقع ہوگی۔ اور پہلے لفظ یعنی انت الطلاق سے طلاق کا وقوع اس لئے ہے کہ بسا اوقات مصدر بول کر اسم مراد لیا جاتا ہے جیسے رجل عدل سے رجل عادل مراد لیا گیا ہے۔ اسی طرح یہاں الطلاق مصدر سے طالق مراد لیا جائے گا۔ پس انت الطلاق انت طالق کے مرتبہ میں ہو گیا۔ اور چونکہ انت طالق سے طلاق واقع ہو جاتی ہے لہذا انت المطلق سے بھی طلاق ہو جائے گی اور ایسے ہی انت طالق سے بھی طلاق واقع ہو جائے گی۔

اس موقع پر ایک اشکال ہوگا، وہ یہ کہ اگر انت الطلاق انت طالق کے مرتبہ میں ہے تو اس صورت میں تین طلاقوں کی نیت صحیح نہ ہونی چاہئے جیسا کہ انت طالق میں صحیح نہیں ہے۔ جواب طالق میں تین کی نیت کرنا اس کے نعت فرد ہونے کی وجہ سے نہیں ہے اور یہاں لفظ الطلاق سو وہ اصل میں

کتاب الطلاق ۳۲ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
مصدر ہے۔ پس لفظ طلاق من کل وجہ طالق کے مرتبہ میں نہیں ہے اور انت الطلاق وقوع طلاق میں محتاج نیت بھی نہیں ہوگا اور یہاں جو طلاق واقع ہوگی وہ طلاق رجعی ہوگی کیونکہ طلاق کے معنی میں غلبہ استعمال کی وجہ سے یہ طلاق صریحی ہے۔ اور طلاق صریحی سے طلاق رجعی واقع ہوتی ہے اور محتاج نیت نہیں ہوتی۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ شوہر نے اگر تین طلاقوں کی نیت کی ہے تو ان الفاظ مذکورہ میں سے ہر ایک کے ساتھ تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ دلیل یہ ہے کہ تینوں الفاظ میں مصدر مذکور ہے اور مصدر عموم اور کثرت کا احتمال رکھتا ہے کیونکہ مصدر اسم جنس ہے لہذا اس کو تمام اسماء اجناس پر قیاس کیا جائے گا۔ پس مصدر ادنیٰ (ایک) کو شامل ہوگا کل کے احتمال کے ساتھ۔ البتہ ان الفاظ میں اگر دو طلاقوں کی نیت کی ہے تو ہمارے نزدیک صحیح نہیں۔ اور امام زعفرانی فرماتے ہیں کہ دو کی نیت بھی صحیح ہے۔ امام زفرؒ دلیل میں فرماتے ہیں کہ دو طلاقیں تین کا جز ہیں۔ پس جب تین (کل) کی نیت درست ہے تو اس کے جزء اور بعض کی نیت بھی درست ہوگی۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ مصدر اسم جنس ہے۔ اور اسم جنس کے دو فرد ہوتے ہیں ایک فرد حقیقی، دوم فرد حکمی۔ فرد حقیقی ایک طلاق ہے اور فرد حکمی کل کا مجموعہ یعنی تین طلاقیں ہیں اور دو کا عدد طلاق کا نہ فرد حقیقی ہے اور نہ فرد حکمی۔ پس اگر شوہر نے تین طلاقوں کی نیت کی ہے تو یہ مصدر کا فرد حکمی ہونے کی وجہ سے صحیح ہے۔ چنانچہ عورت اگر باندی ہے تو اس کے حق میں دو طلاقوں کی نیت کرنا بھی صحیح ہے کیونکہ دو طلاق باندی کے حق میں کل جنس یعنی فرد حکمی ہے۔ اور آزاد عورت کے حق میں دو طلاق عدد محض ہے اور مصدر عدد کا احتمال نہیں رکھتا ہے۔ کیونکہ مصدر الفاظ وحدان میں سے ہے۔ اور الفاظ وحدان میں توحید کے معنی کی رعایت کی جاتی ہے۔ اور توحید کے معنی فرد حقیقی کے ساتھ متحقق ہوں گے یا فرد حکمی یعنی کل جنس کے ساتھ۔ اور دو کا عدد ان دونوں سے الگ ہے کیونکہ وہ نہ فرد حقیقی ہے اور نہ فرد حکمی۔

انت طالق الطلاق سے طلاق دینے کا حکم

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ الطَّلَاقُ وَقَالَ أَرَدْتُ بِقَوْلِي طَالِقٌ وَاحِدَةً وَبِقَوْلِي الطَّلَاقُ أُخْرَى يُصَدِّقُ لَأَنَّ كُلَّ وَاحِدٍ مِنْهُمَا صَالِحٌ لِلإِنْفَاقِ فَكَانَتْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ وَطَالِقٌ فَتَقَعُ رَجْعَتَانِ إِذَا كَلَّمْتَ مَدْخُولًا بِهَا.

ترجمہ اور اگر کسی نے کہا انت طالق الطلاق اور کہا کہ میں نے اپنے قول طالق سے ایک طلاق کا ارادہ کیا ہے اور اپنے قول الطلاق سے دوسری کا تو تصدیق کی جائے گی۔ کیونکہ ان میں سے ہر ایک (لفظ طلاق) واقع کرنے کی صلاحیت رکھتا ہے۔ پس گویا اس نے کہا انت طالق و طالق۔ پس دو رجعی واقع ہوں گی جبکہ وہ (عورت) مدخول بہا ہو۔

تشریح صورت مسئلہ ظاہر ہے۔ دلیل یہ ہے کہ لفظ طالق اور طلاق دونوں میں سے ہر ایک لفظ طلاق واقع کرنے کی صلاحیت رکھتا ہے پس اگر وہ عورت غیر مدخول بہا ہے تو پہلے لفظ طلاق سے باندہ ہو جائے گی۔ اور دوسرا لفظ لغو ہوگا۔ اور اگر مدخول بہا ہے تو دو طلاق رجعی واقع ہوں گی ایک لفظ طالق سے اور دوسری لفظ الطلاق سے۔ بعد از ابتدا تقدیری عبارت ہوگی انت طالق انت الطلاق جیسے انت طالق و طالق کی تقدیری عبارت ہے انت طالق و انت طالق۔

عورت کے کل کو طلاق یا ایسے جزء کی طرف طلاق کو منسوب کرنا جس سے کل کو تعبیر کیا جاتا ہو طلاق ہوگی یا نہیں
وَإِذَا أَصَابَ الطَّلَاقُ إِلَى جُمْلَتِهَا أَوْ إِلَى مَا يُعْبَرُ بِهِ عَنِ الْجُمْلَةِ وَقَعَ الطَّلَاقُ لِأَنَّهُ أُضِيفَ إِلَى مَحَلِّهِ وَ ذَلِكَ مِثْلُ أَنْ يَقُولَ أَنْتَ طَالِقٌ لِأَنَّ النَّاءَ ضَمِيرُ الْمَرْأَةِ أَوْ يَقُولَ رَقَبَتُكَ طَالِقٌ أَوْ عُقْلُكَ طَالِقٌ أَوْ رَأْسُكَ طَالِقٌ أَوْ زَوْجُكَ

أَوْ بَدَنُكَ أَوْ جَسَدُكَ أَوْ فَرْجُكَ أَوْ وَجْهُكَ لِأَنَّهُ يُعْبَرُ بِهَا عَنْ جَمِيعِ الْبَدَنِ أَمَّا الْجَسَدُ وَالْبَدَنُ فَظَاهِرٌ وَكَذَا غَيْرُهُمَا قَالَ اللَّهُ تَعَالَى فَتَحْرِيرُ رَقَبَةٍ وَقَالَ فَطَلَّتْ أَعْنَاقُهُمْ وَقَالَ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَعَنَ اللَّهُ الْفُرُوجَ عَلَى السَّرُوجِ وَيُقَالُ فَلَانٌ رَأْسُ الْقَوْمِ وَوَجْهُ الْعَرَبِ وَهَلْكَ رُوحُهُ بِمَعْنَى نَفْسُهُ وَمِنْ هَذَا الْقَبِيلِ الدَّمُ فِي رِوَايَةٍ يُقَالُ دَمُهُ هَذَرَ وَمِنْهُ النَّفْسُ وَهُوَ ظَاهِرٌ.

ترجمہ..... اور جب (مرد نے) طلاق کو منسوب کیا کل عورت کی طرف یا اس جز کی طرف جس سے کل کو تعبیر کیا جاتا ہے تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ طلاق اپنے محل کی طرف منسوب کی گئی ہے اور یہ مثلاً کہے انت طالق اس لئے کہ تا عورت کی ضمیر ہے یا کہے تیری گردن طلاق والی ہے یا تیرا عنق طلاق والا ہے یا تیرا سر طلاق والا ہے یا تیری روح یا تیرا بدن یا تیرا جسد یا تیری شرمگاہ یا تیرا چہرہ۔ کیونکہ ان الفاظ کے ذریعہ تمام بدن کو تعبیر کیا جاتا ہے۔ بہر حال جسد اور بدن تو ظاہر ہے اور ایسے ہی ان دونوں کے علاوہ۔ اللہ تعالیٰ نے فرمایا فتنحیرو رقبۃ یعنی آزاد کرنا ایک گردن اور فرمایا فطلت اعناقہم یعنی خاضعین وہ لوگ ہیں جو خضوع کرنے والے ہیں۔ اور آنحضرت ﷺ نے فرمایا لعنت کرے اللہ شرمگاہوں پر جو بیٹوں پر ہوں۔ اور کہا جاتا ہے فلان شخص رأس القوم ہے۔ اور وجہ العرب۔ اور اس کی ذات ہلاک ہو گئی۔ اور اسی قبیل سے ایک روایت میں دم ہے کہا جاتا ہے اس کا خون رایگاں ہے اور اسی قبیل سے (لفظ) نفس ہے۔ اور وہ ظاہر ہے۔

تشریح..... صاحب قدوریؒ نے ایک ضابطہ بیان کیا ہے وہ یہ کہ اگر طلاق کل عورت کی طرف منسوب کی گئی یا ایسے جز کی طرف جس سے کل عورت کو تعبیر کیا جاتا ہے تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ اس صورت میں طلاق اپنے محل یعنی عورت کی طرف منسوب کی گئی ہے۔ کل عورت کی طرف منسوب کرنے کی مثال انت طالق ہے کیونکہ تا عورت کی ضمیر ہے جس سے کل عورت مراد ہوگی۔ اور جز کی طرف منسوب کرنے کی مثالیں رقبۃ طالق الی آخرہ ہیں۔

صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ ان مذکورہ الفاظ سے جمیع بدن کو تعبیر کیا جاتا ہے۔ بدن اور جسد سے جمیع بدن کا تعبیر ہونا تو ظاہر ہے۔ اور ایسے ہی ان دونوں کے علاوہ دوسرے مذکورہ الفاظ سے بھی جمیع بدن کو تعبیر کیا جاتا ہے۔ مثلاً کلام پاک میں ہے فتنحیرو رقبۃ آیت میں نفس رقبہ مراد نہیں بلکہ ذات مراد ہے۔ اور فرمایا فطلت اعناقہم آیت میں نفس اعناق مراد نہیں بلکہ ذات اور اشخاص مراد ہیں۔ کیونکہ اگر نفس اعناق مراد ہوتا تو لہا خاضعین کے بجائے لہا خاضعہ ہوتا۔ اور حضور ﷺ نے فرمایا لعن اللہ الفروج علی السروج۔ اس حدیث میں نفس فروج مراد نہیں۔ بلکہ صاحبہؒ فروج یعنی عورتوں کی ذات مراد ہے۔ کیونکہ لعنت فرج پر نہیں ہوتی بلکہ ذات پر ہوتی ہے۔ یہ حدیث غریب ہے۔ البتہ اس کے ہم معنی ایک دوسری حدیث ہے۔ عن ابن عباس رضی اللہ عنہما قال نہی رسول اللہ ﷺ ذوات الفرج ان یوکیں السروج۔ اور کہا جاتا ہے فلان رأس القوم یعنی اکبر ہم اور وجہ العرب یعنی او جھہم۔ ان دونوں مقولوں میں نفس رأس اور نفس وجہ مراد نہیں بلکہ ذات اور شخص مراد ہے اور ان دونوں مقولوں سے زیادہ واضح استدلال یہ ہے کہ دعاء کے موقع پر کہا جاتا ہے ینعش رأسک۔ ظاہر ہے کہ زندہ رہنے کی دعا کسی ایک جز کے لئے نہیں ہوتی۔ بلکہ پوری ذات کے لئے ہوتی ہے اور وجہ سے ذات مراد لینے کے واسطے قول باری تعالیٰ و یحقن وجہ ربک سے اقتدال کیا جائے۔ اور ہلک روح میں روح سے نفس روح مراد نہیں بلکہ پوری ذات مراد ہے اور ایک روایت میں دم بھی اسی قبیل سے ہے۔ یعنی دم سے پورے بدن کو تعبیر کیا جاتا ہے۔ کہا جاتا ہے دمہ ہدر۔ لہذا اگر دم کی طرف طلاق منسوب کی جائے تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور ایک روایت یہ ہے کہ دم کی طرف طلاق منسوب کرنے سے طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور لفظ نفس بھی اسی قبیل سے ہے کہ اس کی طرف طلاق منسوب کرنے سے طلاق واقع ہو جاتی ہے۔ یہ ظاہر ہے کیونکہ نفس سے مراد ہی ذات ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

جزء شائع کو طلاق دینے کا حکم

وَكَذَلِكَ إِنْ طَلَّقَ جُزْءً شَائِعًا مِثْلُ أَنْ يَقُولَ نَصْفُكَ أَوْ ثُلُثُكَ طَالِقٌ لِأَنَّ الْجُزْءَ الشَّائِعَ مَحَلٌّ لِسَائِرِ التَّصَرُّفَاتِ كَالْبَيْعِ وَغَيْرِهِ فَكَذَا يَكُونُ مَحَلًّا لِلطَّلَاقِ إِلَّا أَنَّهُ لَا يَتَجَزَّى فِي حَقِّ الطَّلَاقِ فَيُثْبِتُ فِي الْكُلِّ ضَرُورَةً.

ترجمہ..... اور ایسے ہی (اس پر طلاق واقع ہوگی) اگر جزء شائع کو طلاق دی جیسے کہ نصف یا ثلث طالق۔ کیونکہ جزء شائع تمام تصرفات کا محل ہے۔ جیسے بیع وغیرہ پس ایسے ہی طلاق کا محل ہے مگر یہ کہ (جزء شائع) طلاق کے حق میں متجزی نہیں ہوتا۔ پس طلاق کل بدن میں بالضرورت ثابت ہو جائے گی۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر جزء شائع کی طرف طلاق منسوب کی گئی تو عورت پر طلاق واقع ہو جائے گی۔ مثلاً کہا نصف طالق یا ثلث طالق یا ربع یا سدس طالق۔

دلیل سے پہلے جزء شائع کے معنی ذہن نشین کر لیجئے۔ جزء شائع کہتے ہیں اس جزء غیر معین کو جو بدن کے ہر حصہ پر صادق آئے۔ دوسری بات یہ کہ جزء شائع کل کے حکم میں ہوتا ہے۔

اب دلیل ملاحظہ کیجئے۔ دلیل یہ ہے کہ جزء شائع تمام تصرفات (بیع وغیرہ) کا محل ہے اور چونکہ طلاق بھی ایک تصرف ہے لہذا اس کا بھی محل ہوگا۔ مگر چونکہ طلاق تقسیم و تجزی کو قبول نہیں کرتی یعنی یہ نہیں ہو سکتا کہ طلاق بدن کے کچھ حصہ پر واقع ہو جائے اور کچھ پر واقع نہ ہو اس لئے کل بدن میں ضرورتاً ثابت ہو جائے گی۔

يدك طالق یا رجلک طالق سے طلاق واقع ہوگی یا نہیں، اقوال فقہاء

وَلَوْ قَالَ يَدُكَ طَالِقٌ أَوْ رَجُلُكَ طَالِقٌ لَمْ يَقَعْ الطَّلَاقُ وَقَالَ زُفَرٌ وَالشَّافِعِيُّ يَقَعُ وَكَذَا الْخِلَافُ فِي كُلِّ جُزْءٍ مُعَيَّنٍ لَا يُعْبَرُ بِهِ عَنْ جَمِيعِ الْبَدَنِ لُهُمَا أَنَّهُ جُزْءٌ مُتَمَتِّعٌ بِعَقْدِ النِّكَاحِ وَمَا هَذَا حَالُهُ يَكُونُ مَحَلًّا لِحُكْمِ النِّكَاحِ فَيَكُونُ مَحَلًّا لِلطَّلَاقِ فَيُثْبِتُ الْحُكْمُ فِيهِ قِصَّةً لِلْإِضَافَةِ ثُمَّ يَسْرِي إِلَى الْكُلِّ كَمَا فِي الْجُزْءِ الشَّائِعِ بِخِلَافِ مَا إِذَا أُضِيفَ إِلَيْهِ النِّكَاحُ لِأَنَّ التَّعَدِّي مُمْتَنِعٌ إِذَا الْخُرْمَةُ فِي سَائِرِ الْأَجْزَاءِ تَغْلِبُ الْحِلَّ فِي هَذَا الْجُزْءِ. وَفِي الطَّلَاقِ الْأَمْرُ عَلَى الْقَلْبِ وَلَنَا أَنَّهُ أَضَافَ الطَّلَاقُ إِلَى غَيْرِ مَحَلِّهِ فَلْيُغَوَّ كَمَا إِذَا إِضَافَهُ إِلَى رِيقِهَا أَوْ ظَفْرِهَا وَ هَذَا لِأَنَّ مَحَلَّ الطَّلَاقِ مَا يَكُونُ فِيهِ الْقَيْدُ لِأَنَّهُ يُنْبِئُ عَنْ رَفْعِ الْقَيْدِ وَلَا قَيْدَ فِي الْيَدِ وَلِهَذَا لَا تَصِحُّ إِضَافَةُ النِّكَاحِ إِلَيْهِ بِخِلَافِ الْجُزْءِ الشَّائِعِ لِأَنَّهُ مَحَلٌّ لِلنِّكَاحِ عِنْدَنَا حَتَّى تَصِحَّ إِضَافَتُهُ إِلَيْهِ فَكَذَا يَكُونُ مَحَلًّا لِلطَّلَاقِ وَخْتَلَفُوا فِي الظَّهْرِ وَالْبَطْنِ وَالْأَظْهُرُ أَنَّهُ لَا يَصِحُّ لِأَنَّهُ لَا يُعْبَرُ بِهِمَا عَنْ جَمِيعِ الْبَدَنِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا يدك طالق یا رجلک طالق تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور امام زفر اور امام شافعی نے فرمایا کہ طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور یہی اختلاف ہر اس جزء معین میں ہے جس سے جمیع بدن کو تعبیر نہ کیا جاتا ہو۔ ان دونوں کی دلیل یہ ہے کہ یہ جزء عقد نکاح کی وجہ سے قابل انتفاع ہے۔ اور جس کا حال یہ ہو وہ حکم نکاح کا محل ہوگا۔ پس محل طلاق ہوگا۔ پھر اس میں حکم مقتضی اضافت کی وجہ سے ثابت ہو جائے گا۔ پھر کل (بدن) کی طرف

سرایت کرے گا۔ جیسا کہ جزء شائع میں۔ بخلاف اس صورت کے جبکہ اس کی طرف نکاح کی اضافت کی گئی ہو۔ کیونکہ تعدی ممتنع ہے۔ اس لئے کہ تمام اجزاء میں حریت اس جزء میں حلت پر غالب آئے گی اور طلاق میں معاملہ برعکس ہے۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ (اس شخص) نے طلاق کی اضافت کی ہے غیر محل طلاق کی طرف پس لغو ہوگا۔ جیسا کہ جب طلاق کو اس کے تھوک یا اس کے ناخن کی طرف منسوب کیا ہو، اور یہ اس لئے کہ محل طلاق وہ ہوتا ہے جس میں قید (نکاحی) ہو، کیونکہ طلاق خبر دیتی ہے رفع قید کی اور ہاتھ میں کوئی قید نہیں اور اسی وجہ سے اس کی طرف نکاح کو منسوب کرنا صحیح نہیں ہے بخلاف جزء شائع کے اس لئے کہ وہ ہمارے نزدیک محل نکاح ہے حتیٰ کہ جزء شائع کی طرف نکاح کی اضافت صحیح ہے۔ پس ایسے ہی محل طلاق ہوگا۔ اور (علماء نے) اختلاف کیا ظہر اوطن میں۔ اور اظہر یہ ہے کہ صحیح نہیں۔ کیونکہ ان دونوں کے ہاتھ جمع بدن کو تعبیر نہیں کیا جاتا ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر طلاق اس جزء معین کی طرف منسوب کی گئی جس سے عورت کے پورے بدن کو تعبیر نہیں کیا جاتا تو طلاق واقع ہوگی یا نہیں۔ اس بارے میں احناف میں سے ائمہ ثلاثہ کا مذہب یہ ہے کہ طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور امام زفرؒ، امام شافعیؒ، امام مالکؒ اور امام احمدؒ کا مذہب یہ ہے کہ طلاق واقع ہو جائے گی۔ جزء معین جس سے تمام بدن کو تعبیر نہیں کیا جاتا مثلاً ہاتھ، پاؤں، انگلی، بال، دانت، ناخن۔

امام زفرؒ اور امام شافعیؒ وغیرہ کی دلیل قیاس مرکب ہے۔ قیاس مرکب اس کو کہتے ہیں جو دو قیاس سے ترکیب پائے اور دوسرے قیاس کا صغریٰ پہلے قیاس کا نتیجہ ہو۔

اب حاصل یہ ہوگا جزء معین (ید وغیرہ) عقد نکاح کی وجہ سے قابل انقاع ہے اور ہر وہ جزء جو عقد نکاح کی وجہ سے قابل انقاع ہو حکم نکاح کا محل ہوگا اور جو جزء حکم نکاح کا محل ہے وہ طلاق کا محل ہوگا۔ پس نتیجہ نکاح کہ جزء معین (ید وغیرہ) طلاق کا محل ہے۔ پس جب ایک جزء میں حکم طلاق ثابت ہو گیا تو وہ کل بدن کی طرف سرایت کر جائے گا۔

اور قیاس فقہی کی صورت یہ ہوگی کہ وہ جزء جس سے جمع بدن کو تعبیر نہیں کیا جاتا وہ حکم نکاح کا محل ہے لہذا محل طلاق ہوگا جیسا کہ جزء شائع۔

بخلاف ما اذا اضیف الیہ النکاح سے ایک سوال کا جواب ہے سوال یہ ہے کہ بقول آپ کے جب جزء معین حکم نکاح کا محل ہے تو اس جزء معین کی طرف نکاح کی اضافت کرنے کی صورت میں نکاح منعقد ہو جانا چاہئے۔ حالانکہ آپ اس صورت میں انعقاد نکاح کے قائل نہیں ہیں۔ امام زفرؒ اور امام شافعیؒ کی طرف سے جواب یہ ہے کہ جب جزء معین کی طرف نکاح کی اضافت کی گئی تو صرف اس جزء میں حلت ثابت ہوگی اور باقی تمام اجزاء میں حرمت ہوگی۔ اور حلت کا باقی تمام اجزاء کی طرف سرایت کرنا ممکن نہیں۔ کیونکہ تمام اجزاء کی حرمت اس جزء کی حلت پر غالب رہے گی۔ اور طلاق میں معاملہ برعکس ہے کیونکہ جب ایک جزء کی طرف طلاق منسوب کی گئی تو یہ جزء حرام ہوگا اور باقی حلال اور جب حرام و حلال جمع ہو جائیں تو حرام کو ترجیح ہوگی۔ اس لئے ہم نے کہا کہ ہاتھ وغیرہ کی طرف طلاق منسوب کرنے سے کل بدن پر طلاق واقع ہو جائے گی اور نکاح منعقد نہیں ہوگا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ ان صورتوں میں طلاق غیر محل کی طرف منسوب کی گئی ہے لہذا طلاق لغو ہوگی۔ جیسے کسی نے اپنی بیوی کے تھوک یا ناخن کی طرف طلاق کو منسوب کر دیا اور ہاتھ وغیرہ کا محل طلاق نہ ہونا اس لئے ہے کہ محل طلاق وہ ہوگا جس میں قید نکاحی موجود ہو۔ کیونکہ طلاق کے معنی ہی رفع قید کے ہیں۔ اور رفع قید اس وقت ہوگا جبکہ پہلے قید ہو۔ اور ہاتھ وغیرہ میں کوئی قید نہیں۔ لہذا ہاتھ وغیرہ کی طرف طلاق منسوب کر دینے سے طلاق واقع نہیں ہوگی، یہی وجہ ہے کہ جزء معین ہاتھ وغیرہ کی طرف نکاح کی اضافت کر دینے سے نکاح منعقد نہیں ہوتا بخلاف جزء شائع کے۔ کیونکہ جزء شائع محل نکاح ہے حتیٰ کہ جزء شائع کی طرف نکاح کی اضافت درست ہے۔ لہذا جزء شائع محل طلاق بھی ہوگا۔

دلیل احناف کی تقریر یہ بھی ہو سکتی ہے کہ ہاتھ پاؤں وغیرہ اطراف انسان ہیں اور اطراف تابع ہوتے ہیں اور قاعدہ ہے کہ اصل کے ذکر سے

کتاب الطلاق ۲۲۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
تایع کا ذکر ہو جاتا ہے۔ لیکن تایع کے ذکر سے اصل کا ذکر نہیں ہوتا۔

لیکن اگر کوئی اشکال کرے کہ ید سے جمع بدن کو تعبیر کیا جاتا ہے مثلاً کلام پاک میں ہے تبت ید الی الہب اس آیت میں ید سے مراد ذات ہے۔ پس ید کی طرف طلاق منسوب کرنے سے طلاق واقع ہو جانی چاہئے۔ حالانکہ احناف وقوع طلاق کے قائل نہیں۔ جواب یہ ہوگا کہ آیت میں ید سے مراد صاحب ید ہے۔ ہاں اگر کسی قوم کے عرف میں یہ بات ہے کہ ید سے تمام بدن کو تعبیر کیا جاتا ہے تو ید کی طرف طلاق منسوب کرنے سے طلاق واقع ہو جائے گی اس لئے کہ طلاق عرف پر مبنی ہے اور اگر کسی جگہ کے عرف میں یہ بات نہ ہو تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ اگر کسی نے اپنی منکوحہ سے کہا ظہر لک طالق یا بطنک طالق تو اس میں مشائخ کا اختلاف ہے بعض کی رائے ہے کہ طلاق واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ ظہر او بطن اصل کے معنی میں ہے۔ اس لئے کہ بغیر ان دونوں کے نکاح ممکن نہیں ہے اور لفظ ظہر سے جمع بدن کو بھی تعبیر کیا جاتا ہے۔ جیسا کہ حضور ﷺ کا فرمان ہے لا صدقة الا عن ظہر غنی (یعنی شرح ہدایہ) اور بعض کی رائے یہ ہے کہ ان دونوں اجزاء کی طرف طلاق منسوب کرنے سے طلاق واقع نہیں ہوگی۔ یہی قول اظہر ہے اس لئے کہ ان دونوں سے جمع بدن کو تعبیر نہیں کیا جاتا۔ اسی وجہ سے اگر کسی نے اپنی منکوحہ سے کہا ظہرک یا بطنک علی ظہر امی تو یہ ظہار کرنے والا نہیں ہوگا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

نصف تطلیقہ اور ثلث تطلیقہ سے طلاق دینے کا حکم

وَإِنْ طَلَّقَهَا نِصْفَ تَطْلِيقَةٍ أَوْ ثُلُثَ تَطْلِيقَةٍ كَانَتْ طَالِقًا تَطْلِيقَةً وَاحِدَةً لِأَنَّ الطَّلَاقَ لَا يَتَجَزَّى وَذَكَرُ بَعْضِ مَا لَا يَتَجَزَّى كَذَكَرِ الْكُلِّ وَكَذَا الْجَوَابُ فِي كُلِّ جُزْءٍ سَمَّاهُ لِمَا بَيَّنَّا.

ترجمہ..... اور اگر طلاق دی (عورت) کو ایک طلاق کا نصف یا ایک طلاق کا ایک تہائی تو وہ ایک طلاق والی ہوگی۔ کیونکہ طلاق متجزی نہیں ہوتی۔ اور بعض مالا متجزی کا ذکر کل کے ذکر کے مانند ہے۔ اور یہی حکم ہر ایسے جزء میں ہے جس کو بیان کیا ہو۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی مرد نے اپنی منکوحہ کو نصف طلاق دیدی یا ثلث طلاق تو اس کو پوری ایک طلاق شمار کیا جائے گا۔ اور وہ عورت ایک طلاق کے ساتھ مطلقہ ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ طلاق متجزی نہیں ہوتی۔ یعنی منقسم ہو کر ٹکڑے ٹکڑے نہیں ہوتی۔ اور قاعدہ ہے کہ بعض مالا متجزی کا ذکر کل کے ذکر کے مانند ہوتا ہے۔ تو گو یا نصف طلاق یا ثلث طلاق کا ذکر کرنا نکل کا ذکر کرنا ہے۔ اس لئے ان الفاظ کے ساتھ پوری ایک طلاق واقع ہوگی۔ رہی یہ بات کہ مالا متجزی کے بعض کا ذکر کل کے ذکر کے مانند کیوں ہوتا ہے۔ تو وجہ اس کی یہ ہے کہ عاقل بالغ کا کلام لغو ہونے سے محفوظ ہو جائے گا اور اس صورت میں محرم کو میخ پر غلبہ بھی حاصل ہو جائے گا۔ اور یہی حکم ہر اس جزء میں ہے جس کو بیان کیا ہو۔ مثلاً طلاق کا چوتھائی یا ہزارواں حصہ دیا تو ایک طلاق واقع ہوگی سابقہ دلیل کی وجہ سے۔

انت طالق انصاف تطلیقتین سے کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَلَوْ قَالَ لَهَا أَنْتِ طَالِقٌ ثَلَاثَ أَنْصَافٍ تَطْلِيقَتَيْنِ فَهِيَ طَالِقٌ ثَلَاثًا لِأَنَّ نِصْفَ التَّطْلِيقَتَيْنِ تَطْلِيقَةٌ فَإِذَا جَمَعَ بَيْنَ ثَلَاثَةِ أَنْصَافٍ تَكُونُ ثَلَاثَ تَطْلِيقَاتٍ ضَرْوَرَةً وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ ثَلَاثَ أَنْصَافٍ تَطْلِيقَةٌ قِيلَ يَقَعُ تَطْلِيقَتَانِ لِأَنَّهَا طَلْقَةٌ وَنِصْفٌ فَتَكَامِلُ وَقِيلَ يَقَعُ ثَلَاثُ تَطْلِيقَاتٍ لِأَنَّ كُلَّ نِصْفٍ يَتَكَامِلُ فِي نَفْسِهَا فَيَصِيرُ ثَلَاثًا.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا کہ تو دو طلاقیں کے تین نصف والی ہے تو یہ عورت تین طلاقیں کے ساتھ مطلقہ ہوگی۔ کیونکہ دو طلاقیں کا نصف ایک

طلاق ہے پس جب تین نصف جمع کئے گئے تو تین طلاقیں ہوں گی۔ اور اگر کہا کہ تو ایک طلاق کے تین نصف والی ہے تو کہا گیا کہ دو طلاق واقع ہوں گی۔ کیونکہ وہ ایک طلاق اور نصف ہے۔ پس (نصف) کامل (طلاق) ہو جائے گی۔ اور کہا گیا کہ تین طلاقیں واقع ہوں گی۔ اس لئے کہ ہر نصف اپنی ذات میں مکمل ہوگا۔ پس تین ہو جائیں گی۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے کہانت طالق ثلاثہ انصاف تظلیمتین تو عورت پر تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ دلیل یہ ہے کہ دو طلاقوں کا ایک نصف ایک طلاق ہے۔ اور دوسرا نصف دوسری طلاق اور تیسرا نصف تیسری طلاق۔ اس طرح تین طلاقیں واقع ہوں گی۔ اور اگر انت طالق ثلاثہ انصاف تظلیفہ کہا تو بعض حضرات کی رائے یہ ہے کہ دو طلاقیں واقع ہوں گی۔ دلیل یہ ہے کہ جب ایک طلاق کے تین نصف جمع کریں گے تو وہ ایک طلاق اور نصف ہوگی۔ اور چونکہ طلاق تجزی کو قبول نہیں کرتی اس لئے اس نصف کو بھی مکمل مان لیا جائے گا۔ تو اب پوری دو طلاقیں ہو گئیں۔ اور بعض حضرات کی رائے یہ ہے کہ اس صورت میں تین طلاقیں واقع ہوں گی۔ اس لئے کہ ہر نصف اپنی ذات میں مکمل ہوگا اور چونکہ تین نصف ہیں اس لئے تین طلاقیں ہو جائیں گی۔

انت طالق من واحدة الى ثنتين اور من واحدة الى ثلاث یا ما بین واحدة الى ثلاث کے الفاظ سے کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ مِنْ وَاحِدَةٍ إِلَى ثُنْتَيْنِ أَوْ مَا بَيْنَ وَاحِدَةٍ إِلَى ثُنْتَيْنِ فَهِيَ وَاحِدَةٌ وَإِنْ قَالَ مِنْ وَاحِدَةٍ إِلَى ثَلَاثٍ أَوْ مَا بَيْنَ وَاحِدَةٍ إِلَى ثَلَاثٍ فَهِيَ ثُلَاثٌ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ فِي الْأُولَى هِيَ ثُلَاثٌ وَفِي الثَّانِيَةِ ثَلَاثٌ وَقَالَ زُفَرٌ فِي الْأُولَى لَا يَقَعُ شَيْءٌ وَفِي الثَّانِيَةِ يَقَعُ وَاحِدَةٌ وَهُوَ الْقِيَاسُ لِأَنَّ الْغَايَةَ لَا تَدْخُلُ تَحْتَ الْمَضْرُوبِ لَهُ الْغَايَةُ كَمَا لَوْ قَالَ بَعْتُ مِنْكَ مِنْ هَذَا الْحَائِطِ إِلَى هَذَا الْحَائِطِ وَجْهٌ قَوْلُهُمَا وَهُوَ الْإِسْتِحْسَانُ إِنَّ مِثْلَ هَذَا الْكَلَامِ مَتَى ذُكِرَ فِي الْعُرْفِ يُرَادُ بِهِ الْكُلُّ كَمَا تَقُولُ لِعَبْدِكَ خُذْ مِنْ مَالِي مِنْ دِرْهَمٍ إِلَى مِائَةٍ وَلَا يَبِي حَنِيفَةَ أَنَّ الْمُرَادَ بِهِ الْأَكْثَرُ مِنَ الْأَقَلِّ وَالْأَقَلُّ مِنَ الْأَكْثَرِ فَإِنَّهُمْ يَقُولُونَ سَبْعِينَ إِلَى سَبْعِينَ وَمَا بَيْنَ سَبْعِينَ إِلَى سَبْعِينَ وَيُرِيدُونَ بِهِ مَا ذَكَرْنَاهُ وَإِرَادَةُ الْكُلِّ فِيمَا طَرِيقُهُ طَرِيقُ الْإِبَاحَةِ كَمَا ذَكَرْنَا وَالْأَصْلُ فِي الطَّلَاقِ هُوَ الْحَظَرُ ثُمَّ الْغَايَةُ الْأُولَى لِأَبْدَانِ تَكُونُ مَوْجُودَةً لِتَرْتَبَ عَلَيْهَا الثَّانِيَةُ وَوُجُودُهَا بِوُقُوعِهَا بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّ الْغَايَةَ فِيهِ مَوْجُودَةٌ قَبْلَ الْبَيْعِ وَلَوْ نَوَى وَاحِدَةً يُدَيِّنُ دِيَانَةً لَا قَضَاءَ لِأَنَّهُ مُحْتَمَلٌ كَلَامُهُ لِكُنْهِ خِلَافِ الظَّاهِرِ

ترجمہ..... اور اگر کہا تو ایک سے دو تک طلاق والی ہے یا ما بین ایک کے دو تک تو ایک (واقع) ہوگی۔ اور اگر کہا ایک سے تین تک یا ما بین ایک کے تین تک تو یہ دو ہوں گی اور یہ ابو حنیفہؒ کے نزدیک ہے اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ پہلی (صورت) میں دو اور دوسری (صورت) میں تین ہوں گی۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ پہلی (صورت) میں کچھ واقع نہیں ہوگی۔ اور دوسری (صورت) میں ایک واقع ہوگی۔ اور یہی قیاس ہے۔ کیونکہ غایت مضروب لہ الغایت (مغیا) کے تحت داخل نہیں ہوتی۔ جیسا کہ اگر کہا کہ فروخت کیا میں نے تیرے ہاتھ اس دیوار سے اس دیوار تک۔ اور صاحبینؒ کے قول کی وجہ اور یہی استحسان ہے یہ ہے کہ اس کلام کے مثل جب عرف میں ذکر کیا جائے تو اس سے کل مراد ہوتا ہے جیسا کہ کہے تو اپنے علاوہ سے۔ لے تو میرے مال سے ایک درہم سے سو تک۔ اور ابو حنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ اس جیسے کلام سے مراد الاکثر من الاقل اور الاقل من الاکثر ہے۔ کیونکہ وہ کہتے ہیں میری عمر ساٹھ (سال) سے ستر تک ہے۔ اور ساٹھ اور ستر کے درمیان ہے۔ اور مراد اس سے وہ ہے جو ہم نے ذکر کیا۔ اور کل کا

ارادہ اس میں ہے جس کا طریق اباحت کا طریق ہے۔ جیسا کہ صاحبینؒ نے ذکر کیا ہے اور طلاق میں اصل ممانعت ہے پھر غایتِ اولیٰ ضروری ہے کہ وہ موجود ہوتا کہ اس پر غایتِ ثانیہ مرتب ہو سکے اور غایتِ اولیٰ کا وجود اس کے قوع سے ہوگا۔ بخلاف بیع کے کیونکہ غایت اس میں پہلے سے موجود ہے۔ اور اگر ایک کی نیت کی تو دینے تصدیق کی جائے گی۔ اس لئے کہ یہ اس کے کلام کا محتمل ہے لیکن وہ خلافِ ظاہر ہے۔

تشریح..... عبارت میں مصنفؒ نے دو مسئلے ذکر فرمائے ہیں۔ ابو حنیفہؒ کے نزدیک پہلی صورت (انت طالق من واحدة الی ثنتين یا مابین واحدة الی ثنتين) میں ایک طلاق واقع ہوگی۔ اور دوسری صورت (من واحدة الی ثلث یا مابین واحدة الی ثلث) میں دو واقع ہوں گی۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک پہلی صورت میں دو اور دوسری صورت میں تین واقع ہوں گی۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ پہلی صورت میں کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور دوسری صورت میں ایک واقع ہوگی۔

منشاء اختلاف یہ ہے کہ یہاں مرد کا کلام دو غایتوں (غایتِ ابتداء اور غایتِ انتہاء) پر مشتمل ہے۔ پس یا تو مغیا میں دونوں غایتیں داخل ہوں گی یا دونوں داخل نہیں ہوں گی یا غایتِ ابتداء داخل ہوگی نہ کہ غایتِ انتہاء اور یا غایتِ انتہاء داخل ہوگی نہ کہ غایتِ ابتداء۔ اول کے قائل صاحبینؒ ہیں۔ دوسری صورت کے امام زفرؒ قائل ہیں۔ اور تیسری صورت کے قائل حضرت امام صاحبؒ ہیں۔ اور چوتھی صورت کا قائل کوئی نہیں۔

امام زفرؒ کے قول کی وجہ..... یہ ہے کہ غایتِ الٰہی اس کے تحت داخل نہیں ہوتی جس کے لئے غایتِ بیان کی گئی ہے۔ یعنی مغیا میں غایتِ داخل نہیں ہوتی۔ کیونکہ اگر غایتِ مغیا میں داخل ہو تو غایتِ غایت ہی نہ رہے گی۔ جیسا کہ محسوسات میں مثلاً کسی نے کہا بعث منک من هذا الحائط الی هذا الحائط۔ اس صورت میں دونوں دیواریں بیع میں داخل نہیں ہوگی۔ ایک روایت منقول ہے کہ امام زفرؒ کے اس قول کے بارے میں امام ابو حنیفہؒ نے امام زفرؒ سے مجاہد کیا آپ نے فرمایا کہ تمہاری عمر کیا ہے۔ امام زفرؒ نے جواب میں کہا۔ اربعین ستین الی سبعین۔ امام صاحبؒ نے فرمایا کہ اس وقت تو ۹۰ سال کا ہے۔ یہ سن کراہام زفرؒ کہے بکے رہ گئے۔ امام صاحبؒ کا منشاء یہ تھا کہ جب غایتیں خارج ہوتی ہیں تو غایتِ ابتداء ستین (ساتھ) ہے۔ اور غایتِ انتہاء ستر والی عدد ہے ان دونوں کو خارج کرنے کے بعد باقی رہے۔ امام صاحبؒ نے اس واقع میں امام زفرؒ کو ان کی غلطی پر متنبہ کیا ہے۔

علامہ عینی شاہج ہدایہ نے امام صاحبؒ کی جگہ ابو جعفر کا نام ذکر کیا ہے اور فخر الاسلام نے روایت کیا کہ یہ مجاہد رشید کے دربار میں اصمعی نے امام زفرؒ سے کیا تھا۔ اولہ علم۔

صاحبینؒ کے قول کی وجہ..... یہ ہے کہ عرف عام میں اس قسم کے کلام سے کل مراد ہوتا ہے۔ مثلاً کسی نے کسی دوسرے سے کہا اخذہ من مالی من درہم الی مائۃ۔ تو یہاں اس شخص کو سو کے سولینے کا اختیار ہے۔ ایسا نہیں کہ دونوں غایتیں خارج کر کے ۹۸ درہم لینے کا اختیار ہے۔ اس سے معلوم ہوتا ہے کہ دونوں غایتیں مغیا میں داخل ہیں۔

ابو حنیفہؒ کے قول کی وجہ..... یہ ہے کہ اگر غایتیں دو عدد ذکر کی جائیں تو اس کی دو صورتیں ہیں اس لئے کہ ان دونوں کے درمیان کوئی عدد ہوگا یا نہیں۔ اگر درمیان میں کوئی عدد ہے تو اس سے مراد الاکثر من الاقل ہوگا۔ یعنی اقل عدد سے اوپر والا عدد مراد ہوگا۔ مثلاً من واحدة الی ثلث میں غایتیں کے درمیان ایک کا عدد ہے اور اس مثال میں اقل عدد واحدہ ہے اور اس سے اکثر یعنی اس سے اوپر ثنیتین (دو) ہے تو یہ ثنیتین الاکثر من الاقل ہوا۔ لہذا اس صورت میں دو طلاق واقع ہو جائیں گی اور اگر درمیان میں کوئی عدد نہیں تو مراد الاقل من الاکثر ہوگا۔ یعنی اکثر سے مراد ہوگا۔ مثلاً من واحدة الی ثنیتین میں دونوں غایتوں کے درمیان کوئی عدد نہیں تو اس صورت میں الاقل من الاکثر مراد ہوگا اور اکثر ثنیتین کا عدد ہے اور اس سے کم ایک ہے۔ لہذا ایک کا عدد مراد ہوگا۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ لوگ اپنی عمر بھلا تے وقت کہتے ہیں سنی سن سن یا مائین سن سن الی سنی سن اور اس سے مراد ان دونوں کے درمیان کا عدد ہوتا ہے۔

وارادة الكل سے صاحبین کی دلیل کا جواب ہے حاصل جواب یہ کہ دو غایتیں ذکر کی جائیں تو کل کا ارادہ اباحت کے موقع پر کیا جاتا ہے جیسے مثال مذکور خد من مالی من درہم الی ملۃ میں۔ اس لئے کہ اس مثال میں سو درہم مخاطب کے لئے مباح کیا گیا ہے۔ جس قدر چاہے لے لے۔ اور طلاق میں اصل ممانعت ہے۔ لہذا مسئلہ طلاق کو اس پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے۔

ثم الغاية الاولى سے امام زفر کی دلیل کا جواب ہے۔ جواب کا حاصل ہے چونکہ غایت ثانیہ غایت اولیٰ پر مرتب ہوتی ہے۔ اس لئے غایت اولیٰ کا موجود رہنا ضروری ہے۔ اور غایت اولیٰ کا وجود اس کے وقوع سے ہوگا۔ اس لئے ہم کہتے ہیں کہ غایت اولیٰ داخل ہوگی۔ امام زفر نے بعث منک من هذا الحائط الی هذا الحائط پر قیاس کیا تھا۔ سو ہم کہتے ہیں کہ یہ قیاس فاسد ہے۔ کیونکہ غایت مقیس علیہ میں اس کو غایت بنانے سے پہلے موجود ہے لہذا اس کو داخل کرنے کی کوئی ضرورت نہیں ہے اور مختلف فیہ مسئلہ میں غایت پہلے سے موجود نہیں۔ حالانکہ اس کا موجود ہونا ضروری ہے تاکہ اس پر غایت ثانیہ مرتب ہو سکے اور اس کا وجود اس کے وقوع سے ہوگا۔ اس لئے غایت اولیٰ داخل ہوگی۔ اور اگر من واحدة الی ثلاث میں ایک طلاق کی نیت کی ہے تو دینہ تصدیق کی جائے گی نہ کہ قضاء۔ کیونکہ ایک طلاق اس کے کلام کا محتمل تو ہے لیکن خلاف ظاہر ہے۔ اور یہ پہلے گذر چکا کہ جو احتمال خلاف ظاہر ہوتا ہے اس کا دینہ تو اعتبار ہوتا ہے مگر قضاء نہیں۔ واللہ اعلم۔

انت واحدة فی ثنتین کے الفاظ سے طلاق دی خواہ ضرب و حساب کی نیت ہو یا نہیں کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةٌ فِي ثَنْتَيْنِ وَنَوَى الضَّرْبَ وَالْحِسَابَ أَوْ لَمْ تَكُنْ لَهُ نِيَّةً فَهِيَ وَاحِدَةٌ وَقَالَ زُفَرٌ تَقَعُ ثِنْتَانِ لِعُرْفِ الْحِسَابِ وَهُوَ قَوْلُ حَسَنِ بْنِ زِيَادٍ وَلَنَا أَنَّ عَمَلَ الضَّرْبِ فِي تَكْثِيرِ الْأَجْزَاءِ لَا فِي زِيَادَةِ الْمَضْرُوبِ وَتَكْثِيرِ أَجْزَاءِ التَّطْلِيقِ لَا يُوجِبُ تَعَدُّدَهَا فَإِنْ نَوَى وَاحِدَةً وَثْنَتَيْنِ فَهِيَ ثَلَاثٌ لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُهُ فَإِنْ حَرَفَ الْوَاوَ لِلْجَمْعِ وَالظَّرْفُ يَجْمَعُ إِلَى الْمَظْرُوفِ وَلَوْ كَانَتْ غَيْرَ مَدْخُولٍ بِهَا تَقَعُ وَاحِدَةٌ كَمَا فِي قَوْلِهِ وَاحِدَةٌ وَثْنَتَيْنِ وَإِنْ نَوَى وَاحِدَةً مَعَ ثْنَتَيْنِ يَقَعُ الثَّلَاثُ لِأَنَّ كَلِمَةً فِي تَاتِي بِمَعْنَى مَعَ كَمَا فِي قَوْلِهِ تَعَالَى فَادْخُلِي فِي عِبَادِي أَيْ مَعَ عِبَادِي وَلَوْ نَوَى الظَّرْفُ تَقَعُ وَاحِدَةٌ لِأَنَّ الطَّلَاقَ لَا يَصْلُحُ ظَرْفًا فَيُلْغَوُ ذِكْرُ الثَّانِي وَلَوْ قَالَ اثْنَتَيْنِ فِي اثْنَتَيْنِ وَنَوَى الضَّرْبَ وَالْحِسَابَ فَهِيَ ثِنْتَانِ وَعِنْدَ زُفَرٍ ثَلَاثٌ لِأَنَّ قَضِيَّتَهُ أَنْ يَكُونَ أَرْبَعًا لَكِنْ لَا مَزِيدَ لِلطَّلَاقِ عَلَى الثَّلَاثِ وَعِنْدَنَا الْإِعْتِبَارُ لِلْمَذْكُورِ الْأَوَّلِ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ.

ترجمہ اور اگر کہا انت طالق واحدة فی ثنتین اور ضرب و حساب کی نیت کی۔ یا اس کی کوئی نیت نہیں ہے۔ تو یہ ایک ہے۔ اور امام زفر نے فرمایا کہ دو واقع ہوں گی حساب کرنے والوں کے عرف کی وجہ سے۔ اور یہ قول حسن بن زیاد کا ہے اور ہماری دلیل یہ ہے کہ ضرب کا عمل تکثیر اجزاء میں ہوتا ہے نہ کہ زیادتی مضروب میں اور ایک طلاق کے اجزاء کی تکثیر تعدد طلاق کا موجب نہیں ہے۔ پس اگر نیت کی ایک اور دو کی تو یہ تین (طلاق) ہوں گی۔ اس لئے کہ لفظ اس کا احتمال رکھتا ہے کیونکہ حرف واد جمع کے لئے ہے۔ اور ظرف مظروف کو جامع ہے۔ اور اگر (دو عورت) غیر مدخول بہا ہے تو ایک (طلاق) واقع ہوگی۔ جیسا کہ اس کے قول واحدة و ثنتین میں۔ اور اگر نیت کی ایک کی دو کے ساتھ تو تین (طلاق) واقع

ہوں گی۔ کیونکہ کلمہ فی مع کے معنی میں آتا ہے۔ جیسے باری تعالیٰ کا قول فادخلی فی عبادی یعنی مع عبادی۔ اور اگر ظرف کی نیت کی تو ایک واقع ہوگی۔ کیونکہ طلاق ظرف بننے کی صلاحیت نہیں رکھتی ہے۔ پس ثانی کا ذکر لغو ہوگا۔ اور اگر کہا دو، دو میں اور ضرب و حساب کی نیت کی تو یہ دو ہیں اور امام زفرؒ کے نزدیک تین ہیں۔ کیونکہ ضرب کا تقاضا تو یہ تھا کہ چار ہوتیں۔ لیکن طلاق تین سے زائد نہیں۔ اور ہمارے نزدیک اعتبار مذکور اول کا ہے اسی دلیل پر جو ہم نے بیان کیا ہے۔

تشریح..... لَعُرْفِ الْمُحْسَابِ میں حساب جمع کا صیغہ ہے اور ضرب کہتے ہیں احد الحدین کو دو گنا کرنا عدد آخر کی مقدار کے مطابق۔ مثلاً آپ نے اربعہ فی الخمسہ کہا تو بیس ہوں گے۔ کیونکہ اربعہ کو پانچ مرتبہ دو گنا کیا گیا یا پانچ کو چار مرتبہ دو گنا کیا ہے۔

صورت مسئلہ یہ ہے کہ مرد نے اپنی منکوحہ سے انت طالق واحدہ فی ثنتین کہا۔ اور ضرب و حساب کی نیت کی یا کوئی نیت نہیں کی ہے تو اس صورت میں ایک طلاق واقع ہوگی۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ دو واقع ہوں گی اور یہ حسن بن زیاد کا قول ہے امام زفرؒ کی دلیل حساب لگانے والوں کا عرف ہے۔ کیونکہ اس قسم کے کلام سے بالعموم ضرب ہی کا ارادہ کیا جاتا ہے اور ایک کو دو میں ضرب دینے سے دو طلاق ہوں گی۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ اشیاء کی دو قسمیں ہیں۔ ایک وہ جس کے لئے طول، عرض اور عمق تینوں ہوں۔ جیسے اجسام اور دوسری وہ جس کے لئے یہ تینوں چیزیں نہ ہوں۔ جیسے غیر محسوسات۔ پس قسم اول میں ضرب دینے سے مضروب میں تکثیر ہوتی ہے اور قسم ثانی میں ضرب دینے سے اجزاء میں تکثیر ہوتی ہے نہ کہ مضروب میں۔ اور طلاق قسم ثانی سے ہے۔ لہذا انت طالق واحدہ فی ثنتین کا مطلب ہوگا ایک طلاق دو جزوں والی۔ اور طلاق کے اجزاء کی تکثیر تعدد طلاق کا موجب نہیں ہے پس اگر ایک طلاق کے متعدد اجزاء کر کے طلاق دی جائے تو ایک ہی واقع ہوگی۔ جیسے کسی نے کہا انت طالق و نصفھا و ثلثھا و ربعھا و سدسھا و ثمنھا۔ اس صورت میں ایک ہی واقع ہوگی نہ کہ متعدد۔

اور اگر واحدہ فی ثنتین سے واحدہ و ثنتین کی نیت کی تو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ کیونکہ کلام اس کا احتمال رکھتا ہے۔ کیونکہ جس طرح داو جمعیت کے لئے آتا ہے۔ اسی طرح ظرف بھی مظروف کے لئے جامع ہے۔ پس داو اور فی میں ایک گو نہ اتصال پایا گیا۔ اس وجہ سے فی بول کر داو مراد لینے میں کوئی حرج نہیں۔ یہ حکم مدخول بہا عورت کا ہے۔ ورنہ اگر غیر مدخول بہا ہو تو صرف ایک واقع ہوگی۔ جیسا کہ بصراحت واحدہ اور ثنتین کہنے کی صورت میں ایک طلاق واقع ہوتی ہے۔

اور اگر واحدہ فی ثنتین سے مع ثنتین کی نیت کی ہے تو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ کیونکہ لفظ فی مع کے معنی میں مستعمل ہوتا ہے۔ جیسے فادخلی فی عبادی یعنی مع عبادی۔

اور اگر واحدہ فی ثنتین سے ظرف کی نیت کی ہے تو صرف ایک طلاق واقع ہوگی۔ کیونکہ طلاق غیر کے لئے ظرف بننے کی صلاحیت نہیں رکھتی ہے۔ لہذا لفظ ثانی یعنی فی اثنتین کا ذکر لغو ہوگا۔ اور واحدہ سے ایک طلاق واقع ہوگی۔

اور اگر کہا اثنتین فی ثنتین اور ضرب و حساب کی نیت کی ہے تو دو واقع ہوں گی اور امام زفرؒ کے نزدیک تین واقع ہوں گی۔ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ ضرب کا تقاضا تو یہ تھا کہ چار طلاق واقع ہوتیں۔ لیکن چونکہ تین سے زائد طلاق نہیں اس لئے تین واقع ہو جائیں گی۔ اور ہمارے نزدیک سابقہ دلیل کی وجہ سے مذکور اول معتبر ہے۔

انت طالق من ہلہنا الی الشام کہنے سے طلاق کا حکم

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ مِنْ هَهْنَا إِلَى الشَّامِ فَهِيَ وَاحِدَةٌ يَمْلِكُ الرَّجْعَةُ وَقَالَ زُفَرٌ هِيَ بَائِنَةٌ لِأَنَّهُ وَصَفَ الطَّلَاقَ بِالطُّوْلِ فَلْنَا لَا بَلَّ وَصَفَهُ بِالْقَصْرِ لِأَنَّهُ مَتْنَى وَقَعَ وَقَعَ فِي الْأَمَاكِنِ كُلِّهَا.

ترجمہ..... اور اگر کہا کہ تو طلاق والی ہے یہاں سے (ملک) شام تک تو یہ ایک ہے رجعت کا مالک ہوگا۔ اور کہا امام زفرؒ نے کہ یہ بائنہ ہے۔ کیونکہ طلاق کو وصف طول کے ساتھ متصف کیا ہے۔ ہم جواب دیں گے کہ نہیں بلکہ اس کو متصف کیا ہے قصر (کوتاہ کرنے کے) ساتھ اس لئے کہ جب واقع ہوگی تو تمام مکانوں میں واقع ہوگی۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے انت طالق من ہنھا الی الشام کہا تو ہمارے نزدیک طلاق رجعی واقع ہوگی۔ اور امام زفرؒ کے نزدیک طلاق بائن واقع ہوگی۔ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ طلاق کو وصف طول کے ساتھ متصف کیا گیا ہے اور طول کا استعمال قوت کے معنی میں ہوتا ہے اور قوت کا اظہار طلاق بائن میں ہوگا نہ کہ رجعی میں۔ اس لئے طلاق بائن واقع ہوگی۔ ہماری طرف سے کہا گیا کہ ایسا نہیں جیسا کہ امام زفرؒ نے فرمایا بلکہ ملک شام کی قید لگا کر اس شخص نے طلاق کو کوتاہ کر دیا۔ کیونکہ اگر یہ شخص انت طالق کہتا اور الی الشام ذکر نہ کرتا تو دنیا اور آسمان ہر جگہ میں طلاق واقع ہوتی۔ پس جب الی الشام ذکر کیا تو گویا اس نے ایک محدود مکان میں طلاق خاص کر دیا۔ لہذا یہ کہنا کہ طلاق کو وصف طول کے ساتھ متصف کر دیا ہے درست نہیں۔

انت طالق بمکۃ یا فی مکۃ کہنے سے فی الحال طلاق واقع ہو جاتی ہے

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ بِمَكَّةَ أَوْ فِي مَكَّةَ فَهِيَ طَالِقٌ فِي الْحَالِ فِي كُلِّ الْبِلَادِ وَكَذَلِكَ لَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ فِي الدَّارِ لِأَنَّ الطَّلَاقَ لَا يَتَخَصَّصُ بِمَكَانٍ دُونَ مَكَانٍ وَإِنْ عَنِيَ بِهِ إِذَا أَتَيْتُ مَكَّةَ يُصَدِّقُ دِيَانَةً لَا قَضَاءَ لِأَنَّهُ نَوَى الْإِضْمَارَ وَهُوَ خِلَافُ الظَّاهِرِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا تو طلاق والی ہے مکہ کے ساتھ یا مکہ میں تو یہ فی الحال تمام شہروں میں طلاق والی ہوگی۔ اور ایسے ہی اگر کہا انت طالق فی الدار۔ کیونکہ طلاق ایسی نہیں کہ ایک مکان کے ساتھ خاص ہونہ کہ دوسرے کے۔ اور اگر مراد الیاس سے اذاتیت مکہ تو دیانۃ تصدیق کی جائے گی نہ کہ قضاء۔ کیونکہ اس شخص نے نفی بات کی نیت کی ہے اور وہ خلاف ظاہر ہے۔

تشریح..... مسئلہ ایک مرد نے اپنی بیوی سے کہا انت طالق بمکۃ یا فی مکۃ یا انت طالق فی الدار تو طلاق فی الحال واقع ہوگی۔ اور یہ عورت دنیا بھر کے تمام شہروں اور روئے زمین میں مطلقہ کہلائے گی۔ کیونکہ طلاق کسی ایک مکان کے ساتھ خاص ہونہ کہ دوسرے کے ایسا نہیں ہے۔ بلکہ جب واقع ہوگی تو ہر جگہ پر واقع ہوگی۔ اور اگر اس مرد نے بمکۃ او فی مکۃ سے اذاتیت مکہ کا ارادہ کیا یعنی وقوع طلاق کے لئے اتیان مکہ کو شرط قرار دینے کا ارادہ کر لیا تو اس کی دیانۃ تصدیق کی جائے گی قضاء نہیں۔ کیونکہ اتیان مکہ کا ارادہ مخفی چیز کا ارادہ ہے جو خلاف ظاہر ہے۔ اور باقی میں گذر چکا کہ خلاف ظاہر کی دیانۃ تصدیق کی جاتی ہے قضاء نہیں۔

انت طلاق اذا دخلت مکۃ سے کب طلاق واقع ہوگی

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ إِذَا دَخَلْتِ مَكَّةَ لَمْ تُطْلَقِي حَتَّى تَدْخُلِي مَكَّةَ لِأَنَّهُ عَلَّقَهُ بِاللَّحُولِ وَلَوْ قَالَ فِي دُخُولِكَ الدَّارِ يَتَعَلَّقُ بِالْفِعْلِ لِمُقَارَبَةِ بَيْنِ الشَّرْطِ وَالظَّرْفِ فَتَحْمِلُ عَلَيْهِ عِنْدَ تَعَدُّرِ الظَّرْفِيَّةِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا انت طالق اذا دخلت مکہ تو طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں تک کہ مکہ میں داخل ہو جائے۔ کیونکہ طلاق کو دخول (مکہ) پر معلق کیا ہے اور اگر کہانی دخول الدار تو فعل کے ساتھ متعلق ہوگی۔ شرط اور ظرف کے درمیان مقارنت کی وجہ سے۔ پس (ظرف) کو شرط پر محمول کیا

جائے کا ظرفیت متعذر ہونے کے وقت۔

تشریح..... مسئلہ: اگر مرد نے کہا انت طالق اذا دخلت مکة تو طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں تک کہ مکہ میں داخل ہو جائے۔ کیونکہ طلاق کو دخول (مکہ) پر معلق کیا ہے اور طلاق غدد کے اول جز میں واقع ہو اور فی دخولک الدار کہا تو نفل کے ساتھ معلق ہوگی۔ ظرف اور شرط کے ساتھ مقارنت کی وجہ سے پس ظرف کو شرط پر محمول کریں گے ظرفیت کے متعذر ہونے کے وقت

فصل فی اِضَافَةِ الطَّلَاقِ إِلَى الزَّوْمَانِ

ترجمہ..... یہ فصل طلاق کو زمانے کی طرف ضمانت کرنے کے بیان میں ہے

انت طالق غدا سے کب طلاق واقع ہوگی

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ غَدًا وَقَعَ عَلَيْهَا الطَّلَاقُ بِطُلُوعِ الْفَجْرِ لِأَنَّهُ وَصَفَهَا بِالطَّلَاقِ فِي جَمِيعِ الْغَدِ وَ ذَلِكَ بِوُقُوعِهِ فِي أَوَّلِ جُزْءٍ مِنْهُ وَلَوْ نَوَى بِهِ إِجْرَ النَّهَارِ صَدَقَ دِيَانَةُ لَأَقْضَاءَ لِأَنَّهُ نَوَى التَّخْصِصَ فِي الْعُمُومِ وَ هُوَ يَحْتَمِلُهُ وَ كَانَ مُخَالَفًا لِلظَّاهِرِ.

ترجمہ..... اور اس نے کہا کہ تو کل آئندہ طلاق شدہ ہے تو کل فجر طلوع ہوتے ہی اس پر طلاق واقع ہوگی۔ کیونکہ اس (مرد) نے اسے تمام ”کل“ کے دن میں مطلقہ ہونے سے متصف کیا ہے۔ اس (طلاق) کا وقوع ”کل“ کے پہلے جزو میں ہونے کے مترادف ہوگا اور اگر اس (مرد) نے اس (کلام) سے کل آخر دن (مراد لیا) از روئے دیانت تصدیق ہوگی نہ کہ قضاء اس لئے کہ اس نے عموم میں تخصیص کی نیت کی در انحالیکہ وہ اس کا محتمل ہے اور وہ ظاہر کا مخالف ہوا۔

تشریح..... دنیا کی ہر زبان میں ”دن“ کے لئے مختلف الفاظ مستعمل ہوتے ہیں۔ چنانچہ دنیا کی زبانوں میں سے ایک زبان ”عربی“ ہے جو کہ دیگر تمام زبانوں کے مقابلے میں وسعت کی حامل ہے۔ عربی زبان میں ”دن“ کے لئے یوم، نہار کا لفظ استعمال کیا جاتا ہے۔ مثلاً القیلتہ (قیامت کا دن) یوم العید (عید کا دن) یوم کی جمع ایام ہے یہ لفظ (یوم) قرآن مجید کی بہت سی آیات میں مذکور ہوا ہے جب دن کا لفظ زبان پر آتا ہے تو ذہن میں ”دن“ کے بارے میں اول سے آخر تک کے تمام اجزاء کا تصور ابھرتا ہے اس سے معلوم ہوا کہ ”دن“ سے مراد کوئی مخصوص لمحہ یا وقت (گھنٹہ، منٹ، سیکنڈ وغیرہ) مراد نہیں ہوتا۔ دن (یوم نہار) کا اطلاق طلوع فجر سے غروب آفتاب تک کے تمام اجزاء و لمحات پر متحقق (ثابت ہوتا ہے جیسا کہ ایام نبض، ایام تشریق، ایام صیام سے واضح ہے۔ سورۃ القدر میں مطلع الفجر سے ”دن“ کا ابتدائی جزو اور لمحہ اور اتموا الصیام الی اللیل سے ”دن“ آخری جزو اور لمحہ مراد ہے جانتا چاہئے کہ لفظ اس گزشتہ ”کل“ کے لئے اور لفظ غدا آئندہ ”کل“ کے لئے مستعمل ہوتا ہے۔ لفظ غدا قرآن مجید میں بھی مذکور ہے۔ مثلاً کہ طور پر ”نفس ما قدمت لغس اور ماذا تکسب غدا“ چنانچہ ہر دو آیات میں آئندہ والی ”کل“ مذکور ہے۔ یعنی اگر کسی شخص نے اپنی بیوی سے یوں کہا کہ آئندہ آنے والی کل (غدا) میں تجھ پر طلاق واقع ہو تو جس وقت ”آنے والی کل“ متحقق (ثابت) ہوگی اس ”غدا“ کا تحقق (ثبوت) طلوع فجر کے پہلے جزو اور لمحے سے ہوگا یعنی جو نبی اگلے دن کی طلوع فجر و جود میں آئے گی جو نبی غدا (آئندہ کل) متحقق (ثابت) ہوگا لہذا طلوع فجر ہوتے ہی متکل کا کلام (انت طالق غدا) اس کی بیوی پر مستحق (ثابت) ہو کر طلاق کو واقع کر دے گا۔ کیونکہ ”غدا“ کا لفظ آئندہ کل کے لئے موصوف ہے متکل کی بیوی پر طلاق کا وقوع بھی اسی وصف کے ساتھ متصف ہے اگر متکل نے اپنی بیوی کے متعلق ہونے کو دن کے کسی مخصوص جزو و لمحہ کے ساتھ متصف کرنے کی نیت کی تو دریں صورت دیانتاً متکل کے کلام کا اعتبار کیا جائے گا لیکن قاضی کے ہاں دن کے

اشرف الہدایہ شرح اردو ہفتیہ۔ جلد چہارم ۳۳۳ کتاب الطلاق
 مخصوص لمحے پر مبنی کلام معتبر نہ ہوگا کیونکہ اس (مشکلم) نے دن کی عمومیت کو مخصوص کر دیا۔ دریں صورت ظاہر کے خلاف کا احتمال مراد ہے بایں وجہ کہ
 کل کے دن کسی وقت بھی مشکلم کی بیوی مطلقہ ہو سکتی ہے لہذا دایماً مشکلم کے کلام (انت طالق غداً) کی تصدیق ہوگی لیکن قاضی اس کلام کی تصدیق
 نہیں کرے گا کیونکہ انسان عموماً طلاق کے معاملے میں بے ہودہ کلام اختیار کرتا ہے اور اس میں اپنے فائدے کی بات تلاش کرتا ہے۔ لہذا یہ ظاہر
 کے خلاف ہوا۔

(تشریح از محمد ابوبکر قاسمی ولد مولانا محمد عبدالقادر قاسمی)

انت طالق الیوم غداً یا غداً الیوم کہنے سے طلاق کا حکم

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ الْيَوْمَ غَدًا أَوْ غَدًا الْيَوْمَ فَإِنَّهُ يُؤْخَذُ بِأَوَّلِ الْوَقْتَيْنِ الَّذِي تَقَوُّهُ بِهِ فَيَقَعُ فِي الْأَوَّلِ فِي الْيَوْمِ وَ
 فِي الثَّانِي فِي الْغَدِ لِأَنَّهُ لَمَّا قَالَ الْيَوْمَ كَانَ تَنْجِيزًا وَالْمُنَجَّزُ لَا يَحْتَمِلُ الْإِضَافَةَ وَلَوْ قَالَ غَدًا كَانَ إِضَافَةً
 وَالْمُضَافُ لَا يَتَجَزَّزُ لِمَا فِيهِ مِنْ إِبْطَالِ الْإِضَافَةِ فَلَمَّا لَفِظَ الثَّانِي فِي الْفَصْلَيْنِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا انت طالق الیوم غدا یا کہا (انت طالق) غدا الیوم تو ان دو وقتوں میں سے اس کو لیا جائے گا جس کے ساتھ پہلے تکلم کیا
 ہے۔ چنانچہ پہلی (صورت) میں یوم میں واقع ہوگی۔ اور دوسری (صورت) میں غدا میں واقع ہوگی۔ کیونکہ جب کہا الیوم تو (طلاق) فی الحال ہوگئی۔
 اور منجز اضافت (الی الغد) کا احتمال نہیں رکھتی ہے۔ اور اگر کہا غدا تو ہوگی اضافت اور منجز نہیں ہوتی ہے۔ کیونکہ اس میں اضافت کو باطل کرنا
 ہے۔ پس دونوں صورتوں میں (لفظ) ثانی لغو ہو گیا۔

تشریح..... (مسئلہ)..... اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا انت طالق الیوم غدا یا انت طالق غدا الیوم تو دونوں وقتوں میں سے اس کو لیا جائے گا جس کا
 تکلم اولاً کیا ہے۔ چنانچہ پہلی صورت (انت طالق الیوم غدا) میں طلاق غدا (کل آئندہ) میں واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ جب الیوم کہا تو یہ
 طلاق منجز ہوگئی (فی الحال) اور منجز اضافت الی الغد کا احتمال نہیں رکھتی۔ لہذا اس صورت میں لفظ غدا لغو ہوگا۔ اور اگر پہلے غدا کہا تو طلاق
 مضاف الی الغد ہوگئی اور مضاف الی الغد منجز نہیں ہو سکتی۔ کیونکہ مضاف الی الغد کو منجز ماننے میں اضافت کا باطل کرنا لازم آتا ہے
 جو درست نہیں۔ لہذا اس صورت میں لفظ الیوم لغو ہوگا۔

انت طالق فی غد سے طلاق دینے کا حکم

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ فِي غَدٍ وَقَالَ آخِرَ النَّهَارِ دُيْنٌ فِي الْقَضَاءِ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ لَا يُدَيَّنُ فِي الْقَضَاءِ
 خَاصَّةً لِأَنَّهُ وَصَفَهَا بِالطَّلَاقِ فِي جَمِيعِ الْغَدِ فَصَارَ بِمَنْزِلَةِ قَوْلِهِ غَدًا عَلَى مَا بَيَّنَّا وَلِهَذَا يَقَعُ فِي أَوَّلِ جُزْءٍ مِنْهُ
 عِنْدَ عَدَمِ النِّيَّةِ وَهَذَا لِأَنَّهُ حَذَفَ فِي وَائِبَاتِهِ سِوَاءَ لَأَنَّهُ طَرَفٌ فِي الْحَالِينِ وَلَا بَيِّنَ حَقِيقَةً أَنَّهُ نَوَى حَقِيقَةً كَلَامِهِ
 لِأَنَّهُ كَلِمَةٌ فِي اللَّطَرَفِ وَالطَّرْفِيَّةُ لَا تَقْتَضِي الْإِسْتِيعَابَ وَتَعَيَّنَ الْجُزْءُ الْأَوَّلُ ضَرُورَةً عِنْدَ الْمَزَاجِمِ فَإِذَا عَيَّنَ
 آخِرَ النَّهَارِ كَانَ التَّعَيُّنُ الْقَصْدِيُّ أَوَّلَى بِالْإِعْتِبَارِ مِنَ الضَّرُورَةِ بِخِلَافِ قَوْلِهِ غَدًا لِأَنَّهُ يَقْتَضِي الْإِسْتِيعَابَ
 حَيْثُ وَصَفَهَا بِهَذِهِ الصِّفَةِ مُضَافًا إِلَى جَمِيعِ الْغَدِ نَظِيرُهُ إِذَا قَالَ وَاللَّهِ لَا صَوْمَ عُمْرِي وَنَظِيرُ الْأَوَّلِ وَاللَّهِ
 لَا صَوْمَ عُمْرِي وَ عَلَى هَذَا الدَّهْرُ وَ فِي الدَّهْرِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا انت طالق فی غد اور کہا اس نے کہ میں نے آخر نہار کی نیت کی ہے تو قضاء تصدیق کی جائے گی امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک اور

صاحبین نے فرمایا نہیں تصدیق کی جائے گی قضاء خاص طور پر۔ کیونکہ اس نے عورت کو طلاق کے ساتھ متصف کیا ہے جمع غد میں پس ہو گیا بمنزلہ اس کے قول خدا کے اسی دلیل پر جو ہم نے بیان کی ہے اور اسی وجہ سے غد کے اول جزء میں طلاق واقع ہوگی عدم نیت کے وقت اور یہ اس لئے ہے کہ فی کا حذف کرنا اور اس کو باقی رکھنا دونوں برابر ہیں۔ کیونکہ غد دونوں صورتوں میں ظرف ہے۔ اور ابو حنیفہ کی دلیل یہ ہے کہ اس نے اپنے کلام کی حقیقت کی نیت کی ہے۔ کیونکہ کلمہ فی ظرف کے لئے ہے۔ اور ظرفیت استیعاب کا تقاضا نہیں کرتی ہے۔ اور جزء اول کا متعین ہونا عدم مزاحم کی وجہ سے ہے پس جب متعین کر دیا آخر نہار کو تو تعین قصدی اولیٰ ہے اعتبار ضروری کے مقابلہ میں بخلاف اس کے قول خدا کے کیونکہ لفظ خدا استیعاب کا تقاضا کرتا ہے اس لئے کہ عورت کو اس صفت کے ساتھ متصف کیا ہے جمع غد کی طرف منسوب کرتے ہوئے۔ اس کی نظیر جبکہ کہا بخدا میں اپنی زندگی بھر روزہ رکھوں گا اور اول کی نظیر بخدا میں اپنی زندگی میں روزہ رکھوں گا اور اسی بنیاد پر الدھر اور فی الدھر ہے۔

تشریح..... (مسئلہ)..... اگر کسی نے انت طالق فی غد کہا اور آخر نہار کی نیت کی تو امام ابو حنیفہ کے نزدیک قضاء تصدیق کی جائے گی اور صاحبین کے نزدیک صرف قضاء تصدیق نہیں کی جائے گی۔ البتہ دیانۃ تصدیق کر لی جائے گی۔

صاحبین کی دلیل..... یہ ہے کہ اس شخص نے عورت کو جمع غد میں وصف طلاق کے ساتھ متصف کیا ہے لہذا فی غد، بمنزلہ غد کے ہو گیا۔ یعنی اس نے عموم میں تخصیص کی نیت کی ہے اور تخصیص عموم خلاف ظاہر ہے اس وجہ سے قضاء تصدیق نہیں کی جائے گی۔ البتہ دیانۃ تصدیق کر لی جائے گی۔ اور چونکہ فی غد۔ خدا کے مرتبہ میں ہے اسی وجہ سے اگر کسی جز کی نیت نہیں کی ہے تو غد کے اول جزء میں طلاق واقع ہوگی۔ اور یہ (عدم نیت کے وقت غد کے اول جزء میں طلاق کا واقع ہونا) اس لئے ہے کہ فی کا ذکر کرنا اور حذف کرنا دونوں برابر ہیں۔ کیونکہ دونوں صورتوں میں کلمہ فی ظرف ہے۔

امام ابو حنیفہ کی دلیل..... یہ ہے کہ اس شخص نے آخر نہار کی نیت اپنے کلام کی حقیقت کی نیت کی ہے۔ کیونکہ کلمہ فی ظرف کے لئے ہے۔ اور ظرفیت استیعاب مظروف کا تقاضا نہیں کرتا ہے۔ بلکہ مظروف کبھی ظرف کے اجزاء میں سے ایک جزء میں پایا جاتا ہے۔ اور کبھی ظرف مظروف سے بھر جاتا ہے۔ اور مظروف کا استیعاب بھی کر لیتا ہے۔ پس اس کا کلام دونوں صورتوں میں احتمال رکھتا ہے۔ لہذا جب اس شخص نے ایک احتمال کی نیت کی تو گویا اپنے کلام کے حقیقی معنی کی نیت کی۔ اس وجہ سے امام صاحب فرماتے ہیں کہ قضاء تصدیق کی جائے گی۔

اور صاحبین کا یہ کہنا کہ عدم نیت کی صورت میں جزء اول متعین ہے تو اس کا جواب یہ ہے کہ عدم نیت کی صورت میں جزء اول کا متعین ہونا عدم مزاحم کی وجہ سے ہے۔ مگر جب آخر نہار کو متعین کر دیا تو آخر نہار کی تعین قصدی ہوئی۔ اور عدم نیت کی صورت میں جزء اول کی تعین کا ضرورۃ اعتبار کیا گیا ہے۔ اور ظاہر ہے کہ جزء اول کا ضرورۃ اعتبار کرنے کے مقابلہ میں تعین قصدی اولیٰ ہے۔

صاحب ہدایہ بخلاف خدا سے فرماتے ہیں کہ فی غد کو خدا پر قیاس کرنا صحیح نہیں۔ کیونکہ خدا استیعاب کا تقاضا کرتا ہے۔ یعنی عورت کو صفت طلاق کے ساتھ متصف کیا ہے جمع غد کی طرف نسبت کرتے ہوئے۔

غد بلا ذکر فی کی نظیر واللہ لا صومن عمری اور بذکر فی کی نظیر واللہ لا صومن فی عمری، پہلی صورت میں پوری زندگی روزہ رکھے گا علاوہ ایام منیٰ عنہا کے۔ اور دوسری صورت میں پوری زندگی میں تھوڑی دیر کا روزہ بھی کافی ہوگا۔ ایسے ہی الدھر اور فی الدھر میں فرق ہے۔ یعنی واللہ لا صومن الدھر بغیر فی کے۔ اور واللہ لا صومن فی الدھر۔ پہلی صورت میں اپنی بیمن سے اس وقت بری ہوگا جب پورے زمانے کے روزے رکھے اور دوسرے صورت میں تھوڑی دیر کے روزے سے بھی بری ہو جائے گا۔ واللہ اعلم۔

انت طالق امس سے طلاق دی حالانکہ آج نکاح کیا طلاق واقع نہیں ہوگی

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ أَمْسٍ وَقَدْ تَزَوَّجَهَا الْيَوْمَ لَمْ يَقَعْ شَيْءٌ لِأَنَّهُ اسْتَدَّهَ إِلَى حَالَةٍ مَعَهُوْدَةٍ مُنَافِيَةٍ لِمَا لِكِيَّةِ الطَّلَاقِ

فَلْيَعْلَمُوا كَمَا إِذَا قَالَتْ طَالِقٌ قَبْلَ أَنْ أُخْلَقَ وَلَا نَهْ يُمَكِّنُ تَصْحِيحُهُ إِنْ خَبَرًا عَنْ عَدَمِ الْبَيْحِ أَوْ عَنْ كَوْنِهَا مُطْلَقَةً بِتَطْلِيْقٍ غَيْرِهِ مِنَ الْأَزْوَاجِ وَلَوْ تَزَوَّجَهَا أَوَّلَ مِنْ أَمْسٍ وَقَعَ السَّاعَةَ لِأَنَّهُ مَا أَسْنَدَهُ إِلَى حَالَةٍ مُنَافِيَةٍ وَلَا يُمَكِّنُ تَصْحِيحُهُ إِنْ خَبَرًا أَيْضًا فَكَانَ إِنْشَاءً وَالْإِنْشَاءُ فِي الْمَاضِي إِنْشَاءٌ فِي الْحَالِ فَيَقَعُ السَّاعَةَ.

ترجمہ..... اور اگر کہا تو کل گزشتہ طلاق والی ہے حال یہ کہ اس سے آج نکاح ہوا ہے تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ اس نے طلاق کو ایسی حالت معبودہ کی طرف منسوب کیا ہے جو مالکیت طلاق کے منافی ہے۔ پس لغو ہوگا۔ جیسا کہ جب کہا تو طلاق والی ہے قبل اس کے کہ میں پیدا کیا جاؤں اور اس لئے کہ ممکن ہے اس کو صحیح قرار دینا عدم نکاح کی خبر دیتے ہوئے یا اس بات کی کہ وہ عورت کسی دوسرے شوہر کے طلاق دینے سے مطلقہ ہے اور اگر اس سے نکاح کیا کل گزشتہ سے پہلے تو اسی وقت واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ حالت منافی کی طرف طلاق کو منسوب نہیں کیا ہے اور اس کو خبر بنانا بھی صحیح نہیں ہے۔ پس انشاء ہوگا اور انشاء فی الماضي انشاء فی الحال ہوتا ہے۔ لہذا اسی وقت واقع ہوگی۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے انت طالق اس کہا در آنحالیہ اس عورت سے نکاح آج کیا ہے تو بالاتفاق طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ اس شخص نے اپنا کلام ایسی حالت معلومہ کی طرف منسوب کیا ہے۔۔۔ جو مالکیت طلاق کے منافی ہے یعنی ایسے وقت کی طرف منسوب کیا ہے جبکہ وہ عورت اس کی منکوحہ نہیں تھی۔ لہذا اس کا کلام لغو ہوگا۔ اور کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی جیسے کسی نے کہا انت طالق قبل ان اخلق۔

اس دلیل پر ایک اشکال ہے وہ یہ کہ انت طالق اس میں لفظ اس مذکور ہے اور امیت مالکیت طلاق کے منافی نہیں۔ بلکہ مالکیت طلاق کے منافی طلاق کا قبل التزوج ہونا ہے اور طلاق کا قبل التزوج ہونا کلام میں مذکور نہیں۔

دوسری دلیل یہ ہے کہ اس کلام کو صحیح بنانا ممکن ہے۔ بایں طور کہ اس شخص نے انت طالق اس کہہ کر اس بات کی خبر دی ہے کہ یہ عورت کل گزشتہ غیر منکوحہ تھی اور یہ بالکل صحیح ہے۔ یا اس بات کی خبر دی ہے کہ وہ کل گزشتہ اپنے سابق شوہر کی مطلقہ تھی یہ بھی درست ہے ان دونوں صورتوں میں طلاق بھی واقع نہیں ہوگی اور کلام بھی لغو ہونے سے بچ جائے گا۔

اور اگر یہ شخص اس عورت سے کل گزشتہ سے پہلے نکاح کر چکا اور اس سے انت طالق اس کہا تو اسی وقت طلاق واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ کہ اس شخص نے طلاق ایسی حالت کی طرف منسوب نہیں کی ہے جو مالکیت طلاق کے منافی ہو۔ کیونکہ کل گزشتہ یہ عورت اس کی ملک میں تھی اور اس کے کلام کو اخبار بنا کر صحیح قرار دینا بھی ممکن نہیں۔ پس یہ کلام (انت طالق اس) انشاء ہوگا۔ اور فقہاء کا اصول ہے کہ انشاء فی الماضي انشاء فی الحال ہوتا ہے یعنی موجودہ زمانے میں رہتے ہوئے اگر کوئی حکم ماضی میں ثابت کیا جائے تو وہ حکم زمانہ حال میں ثابت ہوگا۔ کیونکہ اثبات فی الماضي پر کوئی انسان قادر نہیں ہے۔

انت طالق قبل ان اتزوجك سے طلاق دینے کا حکم

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ قَبْلَ أَنْ أَتَزَوَّجَكَ لَمْ يَقَعْ شَيْءٌ لِأَنَّهُ أَسْنَدَهُ إِلَى حَالَةٍ مُنَافِيَةٍ فَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ طَلَّقْتُكِ وَأَنَا صَبِيٌّ أَوْ نَائِمٌ أَوْ يَصْخُ إِنْ خَبَرًا أَعْلَى مَا ذَكَرْنَا.

ترجمہ..... اور اگر کہا تجھ کو طلاق ہے قبل اس کے کہ میں تجھ سے نکاح کروں تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ طلاق کو ایسی حالت کی طرف منسوب کیا ہے جو منافی طلاق ہے۔ پس ایسا ہو گیا جیسا کہ جب کہا کہ میں نے تجھ کو طلاق دی حالانکہ میں بچہ تھا۔ یا سویا ہوا تھا یا صحیح ہے خبر دینا اس تفصیل پر جو ہم نے ذکر کی ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے کہا انت طالق قبل ان اتزوجک تو ان الفاظ کے ساتھ طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ طلاق ایسے زمانہ کی طرف منسوب کی گئی جو زمانہ طلاق کے منافی ہے۔ کیونکہ قبل النکاح طلاق کا کوئی وجود نہیں ہوتا۔ لہذا اس صورت میں طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور اس کا حکم طلقک و انا صبی یا نام کے مانند ہے یا یہ کہ انت طالق کو عدم نکاح کی خبر قرار دے دیا جائے یا پہلے شوہر کی مطلقہ ہونے کی خبر بنادیا جائے۔

انت طالق ما لم اطلقک او متی لم اطلقک او متی ما لم

اطلقک کے الفاظ کہہ کر خاموش رہا طلاق واقع ہوگی یا نہیں

وَلَوْ قَالَ اَنْتَ طَالِقٌ مَا لَمْ اُطْلَقْ اَوْ مَتًی لَمْ اُطْلَقْ اَوْ مَتًی مَا لَمْ اُطْلَقْ وَسَكَتَ طُلِقَتْ لِأَنَّهُ أَصَابَ الطَّلَاقَ إِلَى زَمَانٍ خَالَ عَنِ التَّطْلِيقِ وَقَدْ وَجَدَ حَيْثُ سَكَتَ وَهَذَا لِأَنَّ كَلِمَةَ مَتًی وَ مَتًی مَصْرِيحٌ فِي الْوَقْتِ لِأَنَّهُمَا مِنْ ظُرُوفِ الزَّمَانِ وَكَذَا كَلِمَةُ مَا لَوْلَوْ قَالَتْ اللَّهُ تَعَالَى مَا دُمْتُ حَيًّا أَوْ وَقْتُ الْحَيَاةِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا کہ تو طلاق والی ہے اس وقت کہ میں تجھ کو طلاق نہ دوں یا جب تک کہ میں تجھ کو طلاق نہ دیدوں۔ اور شوہر خاموش ہو گیا تو (عورت) طلاق والی ہوگی۔ کیونکہ طلاق کو ایسے زمانہ کی طرف منسوب کیا ہے جو طلاق دینے سے خالی ہے اور (وہ زمانہ) پایا گیا جوں ہی وہ خاموش ہوا۔ اور یہ اس لئے کہ کلمہ متی اور متی ما وقت کے معنی میں صریح ہے کیونکہ وہ دونوں ظروف زمان میں سے ہیں اور ایسے ہی کلمہ ”ما“ وقت کے لئے ہے۔ اللہ تعالیٰ نے فرمایا ”جب تک کہ میں زندہ رہوں یعنی زندگی کے وقت تک“۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا انت طالق یا کہا انت طالق متی لم اطلقک یا کہا انت طالق متی ما لم اطلقک۔ اور کہنے کے بعد سکوت اختیار کیا۔ تو فوراً طلاق واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ ان تینوں صورتوں میں طلاق ایسے زمانے کی طرف منسوب کی گئی ہے، جو خالی عن التطلیق ہو۔ اور جیسے ہی وہ خاموش ہوا ایسا زمانہ پایا گیا اس وجہ سے طلاق سکوت کے فوراً بعد واقع ہوگئی۔

صاحب ہدایہ وضاحت کرتے ہوئے فرماتے ہیں کہ لفظ متی اور متی ما چونکہ ظروف زمان میں سے ہیں اس لئے یہ دونوں وقت کے معنی میں صریح ہیں۔ اور اسی طرح لفظ ما بھی وقت کے لئے آتا ہے جیسا کہ حضرت عیسیٰ علیہ السلام سے حکایت کرتے ہوئے اللہ رب العزت نے فرمایا ”واوصانی بالصلوة والزکوة مادمت حیا“۔ یعنی مجھ کو حکم دینا نماز اور زکوٰۃ کا جب تک کہ میں زندہ رہوں۔

فوائد..... لفظ ما جس طرح وقت کے لئے آتا ہے اسی طرح شرط کے لئے بھی آتا ہے۔ مثلاً خداوند قدوس نے فرمایا مایفتح الله للناس من رحمة فلا ممسک لها وما یمسک فلا مرسل له من بعده۔ یعنی اگر اللہ لوگوں کے واسطے رحمت (کا دروازہ) کھول دے تو اس کو کوئی روکنے والا نہیں۔ اور اگر روک لے تو اس کو کوئی اس کے بعد چھوڑنے والا نہیں۔ اس آیت میں لفظ ما شرط کے معنی میں استعمال کیا گیا ہے۔ پس لفظ ما اگر صرف وقت کے معنی میں استعمال کیا گیا نہ کہ شرط کے معنی میں تو طلاق واقع ہونی چاہئے۔ ورنہ اس کا حکم وہ نہیں ہوگا جو تشریح میں گذر چکا

انت طالق ان لم اطلقک سے طلاق واقع نہیں ہوگی

وَلَوْ قَالَ اَنْتَ طَالِقٌ اِنْ لَمْ اُطْلَقْ لَمْ تَطْلُقْ حَتَّى يَمُوتَ لِأَنَّ الْعَدَمَ لَا يَتَحَقَّقُ إِلَّا بِالْيَاسِ عَنِ الْحَيَاةِ وَهُوَ الشَّرْطُ كَمَا فِي قَوْلِهِ اِنْ لَمْ اِبْ بَصْرَةٍ وَمَوْتَهَا بِمَنْزِلَةِ مَوْتِهِ هُوَ الصَّحِيحُ.

ترجمہ..... اور اگر کہا تو طلاق والی ہے اگر میں تجھ کو طلاق نہ دوں تو طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں تک کہ مر جائے۔ کیونکہ عدم (طلاق) نہیں متحقق ہوگا

مگر زندگی سے مایوسی (کے وقت) اور یہی شرط ہے جیسا کہ اس کے قول ان لم آت البصرۃ میں اور عورت کی موت مرد کی موت کے مرتبہ میں ہے یہی صحیح ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے کہا انت طالق ان لم اطلقک تو اس صورت میں موت کے وقت طلاق ہوگی یعنی اس وقت واقع ہوگی جب کہ شوہر زندگی سے مایوس ہو گیا ہو اور اتنا وقت بھی باقی نہیں رہا جس میں لفظ انت طالق کہہ سکے۔ دلیل یہ ہے کہ اس مسئلہ میں وقوع طلاق کو معلق کیا گیا ہے عدم تطلق پر۔ اور عدم تطلق کا تحقق اس وقت ہوگا جبکہ یہ زندگی سے بالکل مایوس ہو جائے۔ کیونکہ یاس کے وقت سے پہلے ہر وقت طلاق دینے کا امکان ہے۔ پس یاس کے وقت جب عدم تطلق کی شرط تحقق ہوگئی تو اس وقت طلاق کا وقوع ہوگا اور یہ ایسا ہے جیسا کہ کسی نے کہا ان لم آت البصرۃ فانت طالق اس صورت میں بھی طلاق اس وقت واقع ہوگی جب کہ اتیان بصرہ سے بالکل مایوس ہو گیا ہو۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ عورت کی موت مرد کی موت کے مرتبہ میں ہے یعنی جس طرح مرد کی موت سے کچھ پہلے طلاق ہو جائے گی اسی طرح عورت کی موت سے کچھ پہلے بھی طلاق واقع ہو جائے گی یہی صحیح قول ہے اگرچہ نوادر میں اس کے خلاف بھی روایت موجود ہے۔

انت طالق اذا ما لم اطلقک کے الفاظ سے طلاق واقع نہیں ہوگی

وَلَوْ قَالَ اَنْتَ طَالِقٌ اِذَا لَمْ اُطْلَقْ اَوْ اِذَا مَالَمْ اُطْلَقْ لَمْ تُطْلَقْ حَتّٰی يَمُوْتَ عِنْدَ اَبِي حَنِفَةَ وَقَالَ لَا تُطْلَقُ حِيْنَ سَكَتَ لِاَنَّ كَلِمَةَ اِذَا لِلْوَقْتِ قَالَ اللهُ تَعَالٰی اِذَا الشَّمْسُ كُوِّرَتْ وَقَالَ قَابِلْنَهُمْ شِعْرًا وَاِذَا تَكُونُ كَرْيَهَةً اُدْعٰی لَهَا وَاِذَا يُحَاسُّ الْحَيْسُ يَدْعٰی جُنْدُبٌ فَصَارَ بِمَنْزِلَةِ مَتٰی وَمَتٰی مَا وَلِهَذَا لَوْ قَالَ لِامْرَاَتِهِ اَنْتَ طَالِقٌ اِذَا شَبَبْتَ لَا يَخْرُجُ الْاَمْرُ مِنْ يَدِهَا بِالْقِيَامِ مِنَ الْمَجْلِسِ كَمَا فِي قَوْلِهِ مَتٰی شَبَبْتَ وَلَا بِي حَنِفَةَ اَنَّهُ يَسْتَعْمَلُ فِي الشَّرْطِ اَيْضًا قَالَ قَابِلْنَهُمْ شِعْرًا وَاسْتَغْنٰ مَا غَنَّاكَ رَبِّكَ بِالْغِنٰی وَاِذَا تَصَبَّكَ خَصَاصَةً فَتَجَمَّلُ. فَانَّهُ اُرِيدَ بِهِ الشَّرْطُ لَمْ تُطْلَقْ فِي الْحَالِ وَاِنْ اُرِيدَ بِهِ الْوَقْتُ تُطْلَقُ فَلَا تُطْلَقُ بِالشَّكِّ وَالْاِحْتِمَالِ بِخِلَافِ مَسْأَلَةِ الْمَشِيَّةِ لِاَنَّهُ عَلٰی اِعْتِبَارِ اَنَّهُ لِلْوَقْتِ لَا يَخْرُجُ الْاَمْرُ مِنْ يَدِهَا وَعَلٰی اِعْتِبَارِ اَنَّهُ لِلشَّرْطِ يَخْرُجُ وَالْاَمْرُ صَارَ فِي يَدِهَا فَلَا يَخْرُجُ بِالشَّكِّ وَالْاِحْتِمَالِ وَهَذَا الْخِلَافُ فِيمَا اِذَا لَمْ تَكُنْ لَهُ نِيَّةٌ اَمَّا اِذَا نَوَى الْوَقْتَ يَقَعُ فِي الْحَالِ وَلَوْ نَوَى الشَّرْطَ يَقَعُ فِي اٰخِرِ الْعُمُرِ لِاَنَّ اللَّفْظَ يَحْتَمِلُهُمَا.

ترجمہ..... اور اگر کہا تو طلاق والی ہے۔ جب میں تجھے طلاق نہ دوں تو طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں تک کہ (شوہر) مر جائے ابو حنیفہ کے نزدیک اور صاحبین نے فرمایا کہ مطلقہ ہو جائے گی جس وقت (شوہر نے) سکوت اختیار کیا۔ کیونکہ کلمہ اذا وقت کے لئے ہے۔ اللہ تعالیٰ نے فرمایا جب آفتاب بے نور ہو جائے گا۔ اور قائل نے کہا جب کوئی ناگوار چیز پائی جائے تو اس کے واسطے میں بلایا جاتا ہوں اور جب حلوا مانڈا تیار کیا جائے تو جناب کو بلایا جاتا ہے پس متی اور متی ما کے مرتبہ میں ہو گیا اور اسی وجہ سے اگر اپنی بیوی سے کہا انت طالق اذا شبت تو عورت کے ہاتھ سے مجلس سے کھڑا ہونے کی وجہ سے اختیار نہیں نکلے گا۔ جیسا کہ اس کے قول متی شبت میں۔ اور ابو حنیفہ کی دلیل یہ ہے کہ لفظ اذا شرط میں بھی استعمال کیا جاتا ہے کسی نے کہا۔ بے پرواہی رکھ جب تک غنی رکھے تجھ کو تیرا رب المال داری کے ساتھ۔ اور اگر تجھ کو تنگ دستی پہنچے تو صبر جمیل اختیار کر۔ پس اگر اس سے..... شرط کا ارادہ کیا گیا ہے تو فی الحال طلاق (واقع) نہیں ہوگی۔ اور اگر اس سے وقت کا ارادہ کیا گیا ہے تو طلاق (واقع) ہو جائے گی۔ پس شک اور احتمال کی وجہ سے طلاق نہیں پڑے گی۔ بخلاف مسئلہ مشیت کے۔ کیونکہ یہ اعتبار کرتے ہوئے کہ (لفظ اذا) وقت کے لئے ہے۔ عورت کے ہاتھ سے اختیار نہیں نکلے گا۔ اور اس اعتبار پر کہ شرط کے لئے ہے اختیار (عورت کے ہاتھ سے نکل جائے گا) اور طلاق کا معاملہ عورت کے ہاتھ میں

کتاب الطلاق ۱۳۸ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
(یقیناً) ہے۔ پس شک اور احتمال کی وجہ سے نہیں نکلے گا۔ اور خلاف اس صورت میں ہے جبکہ شوہر کی کوئی نیت نہ ہو۔ بہر حال جب نیت کی وقت کی تو فی الحال (طلاق) واقع ہو جائے گی۔ اور اگر شرط کی نیت کی تو آخری عمر میں واقع ہوگی کیونکہ لفظ دونوں کا احتمال رکھتا ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا انت طالق اذا لم اطلقک یا اذا ما لم اطلقک تو ان الفاظ کے ساتھ وقوع طلاق کے وقت میں اختلاف ہے چنانچہ امام ابوحنیفہؒ فرماتے ہیں کہ موت کے کچھ پہلے یا اس کے وقت طلاق واقع ہوگی۔ اور صاحبینؒ فرماتے ہیں کہ خاموش ہوتے ہی طلاق واقع ہو جائے گی صاحبینؒ کی دلیل کا حاصل یہ ہے کہ لفظ اذا وقت کے معنی میں مستعمل ہے۔ کیونکہ اللہ تعالیٰ کے ارشاد اذا الشمس کورت میں..... لفظ اذا وقت کے لئے ہے۔ ترجمہ ہوگا۔ جس وقت آفتاب بے نور ہو جائے گا اور ایسے ہی ایک شاعر کا شعر ہے

واذا تکون کرہیۃ ادعی لها واذا یحاس الحیس بدعی جندب

”اور جس وقت کوئی ناگوار چیز پائی جائے تو اس کے لئے میں بلایا جاتا ہوں اور جب حلوانڈا تیار کیا جائے تو جندب کو بلایا جاتا ہے“

اس شعر میں لفظ اذا دو جگہ ہے اور دونوں جگہ وقت کے لئے ہے نہ کہ شرط کے لئے کیونکہ اگر شرط کے لئے ہوتا تو تکون اور یحاس دونوں شرط کی وجہ سے مجزوم ہوتے یعنی لکن اور یحس ہوتے مگر شاعر نے دونوں افعال کو غیر مجزوم استعمال کیا ہے جس سے معلوم ہوتا ہے کہ اذا دونوں جگہ شرط کے لئے نہیں بلکہ وقت کے لئے ہے۔ پس جب لفظ اذا وقت کے لئے ہے تو یہ لفظ اذا متی اور متی ما کے مرتبہ میں ہو گیا اور چونکہ لفظ اذا متی کے معنی میں ہے اسی وجہ سے اگر کسی شخص نے اپنی بیوی سے کہا انت طالق اذا شئت تو اس صورت میں عورت کا اختیار قیام عن المجلس کی وجہ سے نہیں نکلے گا جس طرح کہ حتی شئت کہنے کی وجہ سے عورت کا اختیار قیام عن المجلس کی وجہ سے ختم نہیں ہوتا۔ پس اس سے بھی معلوم ہوا کہ لفظ اذا، متی کے معنی میں ہے۔ لہذا جو حکم متی کا ہے وہی لفظ اذا کا ہوگا اور متی کا حکم پہلے مسئلہ میں گذر چکا کہ سکوت کے فوراً بعد طلاق واقع ہو جائے گی لہذا اذا کی صورت میں بھی سکوت کے فوراً بعد طلاق واقع ہوگی نہ کہ عمر کے آخری لمحہ میں۔

اور امام ابوحنیفہؒ کی دلیل یہ ہے..... کہ لفظ اذا وقت کے علاوہ شرط کے معنی میں بھی مستعمل ہے صاحب ہدایہؒ نے استدلال میں شعر پیش کیا ہے:

واستغن ما اغناک ربک بالغنی واذا تصبک خصاصة فنحمل

ترجمہ..... بے پرواہی رکھ جب تک کہ تجھ کو تیرے رب نے غنی بنایا ہے مال داری کے ساتھ اور اگر تجھ کو تنگ دستی لاحق ہو تو صبر جمیل اختیار کر۔

اس شعر میں اذا شرط کے لئے ہے اس لئے کہ تصبک مجزوم ہے اگر اذا شرط نہ ہوتا تو تصبک یا اور ب کے ساتھ ہونا چاہئے تھا۔

حاصل یہ کہ امام صاحبؒ کے نزدیک اذا شرط کے لئے بھی آتا ہے جیسا کہ ابھی معلوم ہوا۔ اور ظرف اور وقت کے لئے بھی آتا ہے۔ جیسا کہ صاحبینؒ کی دلیل کے ذیل میں معلوم ہوا۔ پس اب اگر انت طالق اذا لم اطلقک یا اذا ما لم اطلقک میں اذا سے شرط کے معنی مراد لئے جائیں تو فی الحال طلاق واقع نہیں ہوگی۔ جیسا کہ لفظ ان کی صورت میں اور اگر اذا کو وقت کے لئے مانا جائے تو فی الحال طلاق واقع ہونی چاہئے۔ جیسا کہ لفظ متی کی صورت میں۔ خلاصہ یہ کہ وقوع طلاق میں شک ہو گیا اور شک کی وجہ سے طلاق واقع نہیں ہوتی ہے اس لئے ہم کہتے ہیں کہ یہاں فی الحال طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور مسئلہ مشیت اس کے برعکس ہے کیونکہ انت طالق اذا شئت میں اگر اذا کو وقت کے لئے مانا گیا تو عورت کا اختیار ختم نہیں ہوگا۔ بلکہ باقی رہے گا۔ جیسا کہ انت طالق متی شئت میں قیام عن المجلس کے باوجود عورت کا اختیار باقی رہتا ہے۔ اور اگر لفظ اذا کو شرط کے لئے مانا جائے تو عورت کا اختیار قیام عن المجلس سے ختم ہو جائے گا۔

حاصل یہ کہ ایک احتمال کی وجہ سے اختیار عورت کے ہاتھ سے نکل جائے گا اور ایک احتمال کی وجہ سے نہیں نکلے گا اور اختیار عورت کے ہاتھ میں باقی ہے۔ لہذا شک اور احتمال کی وجہ سے نہیں نکلے گا مطلب یہ کہ اختیار کا عورت کے ہاتھ سے نہ نکلنا اس لئے نہیں کہ اذا متی کے معنی میں ہے

جیسا کہ صاحبینؒ نے کہا بلکہ حقیقت یہ ہے کہ اذا کے معنی میں چونکہ شک واقع ہو گیا اور شک کی وجہ سے یقینی چیز زائل نہیں ہوتی۔ اس لئے اختیار جو عورت کے ہاتھ میں بالیقین ہے شک کی وجہ سے نہیں نکلے گا۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ امام صاحب اور صاحبینؒ کے درمیان یہ اختلاف اس وقت ہے جبکہ شوہر نے اپنے کلام سے کوئی نیت نہیں کی ہے۔ لیکن اگر اس نے لفظ اذا سے وقت کی نیت کی ہے تو طلاق فی الحال واقع ہو جائے گی اور اگر شرط کی نیت کی ہے تو آخر عمر میں واقع ہوگی کیونکہ لفظ اذا دونوں کا احتمال رکھتا ہے۔

فوائد..... لفظ اذا کے بارے میں اصل اختلاف اہل لغت اور اہل نحو کا ہے۔ اہل کوفہ کا مذہب یہ ہے کہ اذا شرط کے لئے بھی استعمال کیا جاتا ہے اور وقت کے لئے بھی دونوں برابر ہیں اور اہل بصرہ کا مذہب یہ ہے کہ وقت کے لئے حقیقت ہے اور شرط کے لئے مجاز۔ امام صاحبؒ نے اہل کوفہ کے مذہب کو اختیار کیا ہے۔ اور صاحبینؒ نے اہل بصرہ کے مذہب کو ترجیح دی ہے۔ واللہ اعلم۔

انت طالق مالم اطلقك انت طالق کے الفاظ سے طلاق کا حکم

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ مَالَمْ أَطْلُقْكَ أَنْتَ طَالِقٌ فَهِيَ طَالِقٌ بِهَذِهِ التَّطْلِيقَةِ مَعَهَا قَالَ ذَلِكَ مَوْضُوعًا بِهِ وَالْقِيَاسُ أَنَّ يَفْعَ الْمُضَافِ فَيَقَعَانِ إِنْ كَانَتْ مَدْخُولًا بِهَا وَهُوَ قَوْلُ زُفَرٍ لِأَنَّهُ وَجَدَ زَمَانًا لَمْ يُطْلَقْهَا فِيهِ وَإِنْ قُلَّ وَهُوَ زَمَانٌ قَوْلُهُ أَنْتَ طَالِقٌ قَبْلَ أَنْ يَفْرُغَ مِنْهَا وَجْهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّ زَمَانَ الْبَرِّ مُسْتَشْنَى عَنِ الْيَمِينِ بِدَلَالَةِ الْحَالِ لِأَنَّ الْبَرَّ هُوَ الْمَقْصُودُ وَلَا يُمْكِنُهُ تَحَقُّقُ الْبَرِّ إِلَّا أَنْ يُجْعَلَ هَذَا الْقَدَرُ مُسْتَشْنَى وَأَصْلُهُ مَنْ حَلَفَ لَا يَسْكُنُ هَذِهِ الدَّارَ فَاسْتَعْلَ بِالنَّقْلَةِ مِنْ سَاعَتِهِ وَأَخَوَاتِهِ عَلَى مَا يَأْتِيكَ فِي الْإِيمَانِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى.

ترجمہ..... اور اگر کہا کہ تو طلاق والی ہے جس وقت میں تجھ کو طلاق نہ دوں تو طلاق والی ہے تو یہ عورت اس طلاق دینے سے طالقہ ہوگی اس مسئلہ کی مراد یہ ہے کہ اس نے (انت طالق) اس کے ساتھ ملا کر کہا اور قیاس یہ ہے کہ جو طلاق (زمانہ کی) طرف مضاف ہے وہ بھی واقع ہو جائے گی پس دونوں واقع ہوں گی اگر (وہ عورت) مدخول بہا ہے اور یہی قول ہے امام زفرؒ کا۔ کیونکہ ایسا زمانہ پایا گیا جس میں اس نے اس عورت کو طلاق نہیں دی ہے اگرچہ کم ہے اور وہ زمانہ ہے اس کا قول انت طالق قبل اس کے کہ اس سے فارغ ہو اور وجہ استحسان یہ ہے کہ قسم پوری کرنے کا زمانہ دلالت حال کی وجہ سے یمین سے مستثنیٰ ہے کیونکہ قسم پورا کرنا ہی مقصود یمین ہے اور اس کے لئے قسم پوری کرنے کا مستحق ہونا ممکن نہیں۔ مگر یہ کہ اتنی مقدار کو مستثنیٰ قرار دیا جائے۔ اور اس اختلاف کی اصل وہ شخص ہے جس نے قسم کھائی کہ اس مکان میں نہیں رہے گا پھر اسی وقت سامان منتقل کرنے میں لگ گیا۔ اور اس کے نظائر اسی تفصیل پر جو کتاب الایمان میں ان شاء اللہ آئے گا۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا انت طالق مالم اطلقك انت طالق اور یہ بعد والا انت طالق کلام سابق کے ساتھ ملا کر کہا درمیان میں کوئی فصل نہیں کیا تو اس آخروالے انت طالق سے ایک طلاق واقع ہو جائے گی اور قیاس کا تقاضا یہ ہے کہ جو طلاق مالم اطلقك کی جانب منسوب کی گئی ہے وہ بھی واقع ہو جائے تو اب اس صورت میں دو طلاق واقع ہوں گی ایک وہ طلاق جو منسوب کی گئی ہے اور ایک اس سے جو بعد میں انت طالق ہے۔ مگر یہ دو طلاقیں اس وقت واقع ہوں گی جبکہ عورت مدخول بہا ہو۔ امام زفرؒ کا یہی قول ہے۔ امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ انت طالق کو معلق کیا گیا ہے ایسے زمانے پر جو خالی عن التطلاق ہو اور وہ پایا گیا اگرچہ بہت کم ہے۔ تفصیل اس کی یہ ہے کہ انت طالق میں سات حروف ہیں جب تک مرد قاف تک تکلم نہیں کرے گا طلاق واقع نہیں ہوگی چنانچہ اگر کسی نے لام تک تکلم کیا اور خاموش ہو گیا تو طلاق واقع نہیں ہوگی اب اس مسئلہ میں جب مرد نے بعد والے انت طالق کا تلفظ کیا تو چھ حروف کے تلفظ تک یعنی لام کے تلفظ تک اتنا وقت پایا گیا کہ وہ خالی عن التطلاق ہے پھر

کتاب الطلاق ۴۴۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
شرط کے پائے جانے کی وجہ سے طلاق مضاف بھی واقع ہو جائے گی اور بعد والا انت طالق تو غیر متعلق ہے لہذا ایک اس سے واقع ہو جائے گی اسی
طرح امام زفر فرماتے ہیں کہ اس مسئلہ میں دو طلاقیں واقع ہوں گی۔

وجہ استحسان یہ ہے کہ قسم کھانے کے بعد اس کو اتنا وقت ضرور ملنا چاہئے۔ جس میں حالف اپنی قسم کو پورا کر سکے۔ کیونکہ یحیٰن سے قسم پورا کرنا ہی
مقصود ہے اور یہ اس وقت ممکن نہیں جب تک کہ اتنا وقت مستثنیٰ قرار نہ دیا جائے پس انت طالق مالم اطلقک کے بعد اتنا وقت ملنا چاہئے جس میں
انت طالق کے سات حروف کا تلفظ کر سکے۔ لام تک چھ حروف کے تلفظ کا وقت معتبر نہیں۔ کیونکہ یہ وقت قسم پوری کرنے کے لئے ناکافی ہے۔

اور اس اختلاف کی اصل کتاب الایمان کا ایک مسئلہ ہے مسئلہ یہ ہے کہ ایک شخص نے قسم کھائی کہ میں اس مکان میں نہیں رہوں گا پھر اسی وقت اپنا
سامان اس مکان سے منتقل کرنے میں مشغول ہو گیا تو اس صورت میں استحساناً حائث نہیں ہوگا اور امام زفر کے نزدیک قیاساً حائث ہو جائے گا اس
مسئلہ کی اور بہت سی نظیریں ہیں جو کتاب الایمان میں بیان کی جائیں گی انشاء اللہ واللہ اعلم۔

یوم اتزواجک فانت طالق سے طلاق دینے کا حکم

وَمَنْ قَالَ لِامْرَأَةٍ يَوْمَ اتَزَّوَجَكَ فَانْتَ طَالِقٌ فَتَزَوَّجَهَا لَيْلًا طَلَّقَتْ لِأَنَّ الْيَوْمَ يَذْكُرُونَ بِرَأْدِ بِيَاضِ النَّهَارِ فَيَحْمِلُ
عَلَيْهِ إِذَا قَرْنَ بِفِعْلِ يَمْتَدُّ كَالصَّوْمِ وَالْأَمْرُ بِالْيَدِ لِأَنَّهُ يُرَادُ بِهِ الْمِغْيَارُ وَهَذَا الْيَقِي بِهِ وَيَذْكُرُونَ بِرَأْدِ بِيَاضِ النَّهَارِ فَيَحْمِلُ
الْوَقْتُ قَالَ اللَّهُ تَعَالَى وَمَنْ يُولِهِمْ يَوْمَئِذٍ دُبْرَهُ وَالْمُرَادُ بِهِ مَطْلُوقُ الْوَقْتِ فَيَحْمِلُ عَلَيْهِ إِذَا قَرْنَ بِفِعْلِ لَا يَمْتَدُّ
وَالطَّلَاقُ مِنْ هَذَا الْقَبِيلِ فَيَنْتَظِمُ اللَّيْلُ وَالنَّهَارُ وَلَوْ قَالَ عَنَيْتُ بِهِ بِيَاضِ النَّهَارِ خَاصَّةً دُيْنِ فِي الْقَضَاءِ لِأَنَّهُ نَوَى
حَقِيقَةً كَلَامِهِ وَاللَّيْلُ لَا يَتَأَوَّلُ إِلَّا السَّوَادَ وَالنَّهَارُ لَا يَتَأَوَّلُ إِلَّا الْبَيَاضَ خَاصَّةً وَهُوَ اللَّغَةُ.

ترجمہ جس شخص نے ایک عورت سے کہا جس دن میں تجھ سے نکاح کروں تو طلاق والی ہے۔ پھر اس سے رات میں نکاح کر لیا تو طلاق
پڑ جائے گی۔ کیونکہ یوم مذکور ہوتا ہے اور اس سے مراد بیاض نہار ہوتا ہے۔ لہذا (یوم) کو بیاض نہار پر محمول کیا جائے گا۔ جبکہ (لفظ یوم) فعل تمتد کے
ساتھ مقارن ہو۔ جیسے روزہ اور عورت کا اختیار۔ کیونکہ اس سے مراد معیار ہے اور (بیاض نہار) اس کے زیادہ لائق ہے۔ اور (لفظ یوم) ذکر کیا جاتا
ہے اور مراد اس سے مطلق وقت ہوتا ہے۔ اللہ تعالیٰ نے فرمایا جو کوئی (مسلمان) اس دن ان سے پیٹھ دے کر بھاگے اور مراد اس سے مطلق وقت
ہے۔ پس (یوم) کو مطلق وقت پر محمول کیا جائے گا۔ جبکہ (لفظ یوم) فعل غیر تمتد کے ساتھ مقارن ہو۔ اور طلاق اسی قبیل سے ہے۔ پس رات و دن کو
شامل ہوگا اور اگر کہا کہ میں نے یوم سے بیاض نہار کا ارادہ کیا خاص طور سے تو قضاء قصد یق کی جائے گی۔ کیونکہ اس نے اپنے حقیقت کلام کی نیت
کی ہے اور رات شامل نہیں مگر سیاہی کو اور نہار شامل نہیں ہوگا مگر سفیدی کو بالخصوص اور یہی لغت ہے۔

تشریح مسئلہ: ایک شخص نے کسی عورت سے یوم اتزواجک فانت طالق کہا۔ پھر اس عورت سے رات میں نکاح کیا تو اس کو طلاق پڑ جائے گی۔
اس مسئلہ کی دلیل کا تعلق ایک اصولی بحث سے ہے اولاً یہ ذہن نشین فرمائیے کہ یہاں تین لفظ مذکور ہیں۔ نہار، لیل، یوم۔ نہار کا اطلاق خاص طور سے
طلوع آفتاب سے غروب تک ہوتا ہے اور لیل کا اطلاق سیاہی کے لئے یعنی غروب آفتاب سے صبح تک کے لئے ہوتا ہے اور لفظ یوم کے بارے میں
بعض کی رائے تو یہ ہے کہ لفظ یوم بیاض نہار اور مطلق وقت کے درمیان مشترک ہے۔ اور اکثر کی رائے یہ ہے کہ لفظ یوم بیاض نہار کے لئے حقیقت
اور مطلق وقت کے لئے مجاز ہے۔ بہر حال دونوں صورتوں میں لفظ یوم طرف ہوگا۔ اور دونوں احتمالات میں سے ایک کو ترجیح دیجائے گی قرینہ کی وجہ
سے اور قرینہ ایک ضابطہ ہے۔ ضابطہ یہ ہے کہ لفظ یوم فعل تمتد کے ساتھ مقارن ہوگا یا فعل غیر تمتد کے ساتھ مقارن ہے تو یوم
سے مراد بیاض نہار ہوگا۔ فعل تمتد سے مراد یہ ہے کہ اس فعل کے کرنے میں کچھ مدت لگتی ہو۔ مثلاً روزہ، عورت کا طلاق میں اختیار، پہننا، سواری کرنا،

بہر حال اس صورت میں یوم سے مراد بیاض نہاں اس لئے ہوگا کہ یوم سے مراد معیار ہے اور بیاض نہاں معیار بننے کے زیادہ لائق ہے اور معیار سے مراد یہ ہے کہ وہ بقدر فعل مقدر ہو۔ مثلاً یوم میں روزہ تو یوم روزہ کے لئے معیار ہوگا۔

اور اگر لفظ یوم فعل غیر متمد کے ساتھ مقارن ہو تو یوم سے مراد مطلق وقت ہوگا۔ جیسا کہ آیت میں یوم منذ سے مراد مطلق وقت ہے۔ فعل غیر متمد سے مراد یہ ہے کہ اس فعل میں وقت مدید کی ضرورت نہیں ہے۔ بلکہ مطلق وقت اس کے لئے کافی ہے اور طلاق بھی فعل غیر متمد کے قبیلہ سے ہے۔ لہذا یوم اتزوج فانت طالق میں لفظ یوم رات دون دونوں کو شامل ہوگا۔ رات دن میں جب بھی نکاح کرے گا طلاق ہو جائے گی۔ البتہ اس کلام میں اگر مرد نے بالخصوص بیاض نہاں کی نیت کی ہے تو قضاء تصدیق کی جائے گی۔ کیونکہ اس شخص نے حقیقت کلام کی نیت کی ہے۔ زیادہ تفصیل اصول فقہ کی کتابوں میں ہے اس کا مطالعہ کر لیا جائے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

انا منك طالق میں نیت سے طلاق سے بھی طلاق واقع نہیں ہوتی

فَصْلٌ وَمَنْ قَالَ لِامْرَأَتِهِ اَنَا مِنْكَ طَالِقٌ فَلَيْسَ بِشَيْءٍ وَإِنْ نَوَى طَلَاقًا وَلَوْ قَالَ اَنَا مِنْكَ بَائِنٌ اَوْ عَلَيْكَ حَرَامٌ يَنْوِي الطَّلَاقَ فَهِيَ طَالِقٌ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ يَقَعُ الطَّلَاقُ فِي الْوَجْهِ الْأَوَّلِ أَيْضًا إِذَا نَوَى لِأَنَّ مِلْكَ الْعِكَاحِ مُشْتَرَكٌ بَيْنَ الزَّوْجَيْنِ حَتَّى مَلَكَتِ الْمُطَالَبَةَ بِالْوَطَى كَمَا يَمْلِكُ هُوَ الْمُطَالَبَةَ بِالْتَّمْكِينِ وَكَذَا الْحِلُّ مُشْتَرَكٌ بَيْنَهُمَا وَالطَّلَاقُ وَضِعَ لِإِزَالَتِهِمَا فَيَصِحُّ مُضَافًا إِلَيْهِ كَمَا يَصِحُّ مُضَافًا إِلَيْهَا كَمَا فِي الْإِبَانَةِ وَالتَّحْرِيمِ وَلَنَا أَنَّ الطَّلَاقَ لِإِزَالَةِ الْقَيْدِ وَهُوَ فِيهَا ذُو الزَّوْجِ لَا تَرَى أَنَّهَا هِيَ الْمَمْنُوعَةُ عَنِ الزَّوْجِ بِزَوْجٍ آخَرَ وَالْخُرُوجُ وَلَوْ كَانَ لِإِزَالَةِ الْمِلْكِ فَهُوَ عَلَيْهَا لِأَنَّهَا مَمْلُوكَةٌ وَالزَّوْجُ مَالِكٌ وَلِهَذَا سُمِّيَتْ مَنكُوحَةً بِخِلَافِ الْإِبَانَةِ لِأَنَّهَا لِإِزَالَةِ الْوُضْعَةِ وَهِيَ مُشْتَرَكَةٌ وَبِخِلَافِ التَّحْرِيمِ لِأَنَّهُ لِإِزَالَةِ الْحِلِّ وَهُوَ مُشْتَرَكٌ فَصَحَّتْ إِضَافَتُهُمَا إِلَيْهِمَا وَلَا تَصِحُّ إِضَافَةُ الطَّلَاقِ إِلَّا إِلَيْهَا.

ترجمہ..... (یہ) فصل ہے۔ کسی نے اپنی بیوی سے کہا میں تجھ سے طالق ہوں تو یہ کچھ نہیں ہے اگرچہ طلاق کی نیت کی ہو۔ اور اگر کہا میں تجھ سے بائن ہوں یا تجھ پر حرام ہوں طلاق کی نیت کرتا ہے تو یہ طلاق والی ہوگی۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ طلاق واقع ہوگی پہلی صورت میں بھی جب کہ نیت کی ہو۔ کیونکہ ملک مشترک ہے میاں بیوی کے درمیان حتیٰ کہ وہ عورت وطی کے مطالبہ کی مالک ہے جیسا کہ شوہر قدرت علی الوطی پر مطالبہ کا مالک ہے اور ایسے ہی حلت ان دونوں کے درمیان مشترک ہے اور طلاق ان دونوں کو زائل کرنے کے لئے وضع کی گئی ہے۔ پس طلاق (شوہر) کی طرف منسوب ہو کر صحیح ہوگی۔ جیسا کہ عورت کی جانب منسوب ہو کر صحیح ہے جس طرح ابانت اور تحریم میں اور ہماری دلیل یہ ہے کہ طلاق قید کو زائل کرنے کے لئے ہے اور وہ (قید) عورت میں ہے نہ کہ شوہر میں۔ کیا تو نہیں دیکھتا کہ عورت کو زوج آخر کے ساتھ نکاح کرنے سے روکا جاتا ہے اور نکلنے سے۔ اور اگر طلاق ملک زائل کرنے کے لئے ہے تو ملک عورت پر ہے۔ کیونکہ عورت مملوکہ ہے اور شوہر مالک۔ اور اسی وجہ سے منکوحہ نام رکھا گیا بخلاف ابانت کے اس لئے کہ ابانت تعلق کو زائل کرنے کے لئے ہے اور تعلق مشترک ہے اور بخلاف تحریم کے۔ کیونکہ تحریم حلت کو زائل کرنے کے لئے ہے اور حلت مشترک ہے۔ لہذا ان دونوں کی نسبت زوجین کی طرف درست ہوگی۔ اور طلاق کی نسبت صحیح نہیں ہے مگر عورت کی طرف۔

تشریح..... یہ فصل عورتوں کی جانب طلاق منسوب کرنے کے بیان میں ہے۔ اور چونکہ اضافت طلاق الی النساء مخالف ہے اضافت طلاق الی

الرجال کے اس وجہ سے اس کو علیحدہ فصل میں بیان کیا ہے۔

صورت مسئلہ یہ ہے کہ ایک مرد نے اپنی بیوی سے کہا انا منک طالق اور طالق کی نیت بھی کی ہے تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور اگر انا منک بائن یا انا علیک حرام کہا اور طلاق کی نیت بھی ہے تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ حضرت امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ اگر نیت کی ہے تو انا منک طالق سے بھی طلاق واقع ہو جائے گی۔

امام شافعیؒ کی دلیل یہ ہے کہ ملک نکاح زوجین کے درمیان مشترک ہے۔ چنانچہ عورت کو اپنے شوہر سے وحی کے مطالبہ کا اختیار ہے۔ جس طرح شوہر کو عورت سے قدرت علی الوطی کے مطالبہ کا اختیار ہے۔ اور اسی طرح دونوں کے درمیان حلت مشترک ہے۔ چنانچہ ان دونوں میں سے ہر ایک دوسرے کے لئے محل استمتاع ہے۔ اور ان دونوں میں سے ہر ایک کی موت سے نکاح منتهی ہو جاتا ہے۔ اور دونوں میں سے ہر ایک ناکح ہے۔ اور طلاق ملک نکاح اور حلت دونوں کو زائل کرنے کے لئے وضع کی گئی ہے۔ لہذا طلاق کو جس طرح عورت کی جانب منسوب کرنا درست ہے۔ اسی طرح شوہر کی جانب بھی منسوب کرنا درست ہے جیسا کہ ابانت اور تحریم دونوں کو زوجین میں سے ہر ایک کی طرف منسوب کرنا درست ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ طلاق قید نکاحی کو زائل کرنے کے لئے ہوتی ہے۔ اور قید نکاحی عورت پر مرد کے لئے ہوتی ہے نہ کہ عورت کے لئے مرد پر۔ چنانچہ آپ دیکھئے کہ پابندی عورت پر ہے کہ وہ کسی دوسرے کے ساتھ نکاح نہیں کر سکتی۔ اور گھر سے باہر نہیں جاسکتی۔ پس چونکہ قید نکاحی صرف عورت پر ہے اس لئے اس کو زائل کرنے کے لئے طلاق عورت ہی کی جانب منسوب کی جاسکتی ہے نہ کہ مرد کی جانب۔ لہذا انا منک طالق کے ذریعہ مرد کی جانب طلاق کو منسوب کرنا درست نہیں ہوگا۔ اگر چہ نیت بھی پائی جائے۔ اور اگر یہ بھی تسلیم کر لیں کہ طلاق از الہ ملک کے لئے ہے جیسا کہ امام شافعیؒ نے کہا ہے تب بھی امام شافعیؒ کا مذہب ثابت نہیں ہوگا۔ کیونکہ طلاق ملک نکاح زائل کرنے کے لئے ہے اور ملک صرف عورت پر ہوتی ہے نہ کہ مرد پر۔ چنانچہ مملوک کو کہا جاتا ہے اور شوہر کو مالک کہا جاتا ہے اسی وجہ سے عورت کا نام منک نہ رکھا گیا۔ نہ کہ ناکح۔ پس جب ملک عورت پر ہے تو طلاق بھی عورت پر واقع ہوگی نہ کہ عورت کی جانب سے مرد پر۔ زیادہ سے زیادہ امام شافعیؒ کی جانب سے یہ کہا جاتا ہے کہ جب ملک صرف عورت پر ہے نہ کہ مرد پر تو پھر عورت کو وطی کے مطالبہ کا حق کیوں دیا گیا ہے۔ ہم جواب دیں گے کہ عورت کے لئے حق مطالبہ صرف اس کا تقاضا کرتا ہے کہ شوہر مدیون ہے لیکن مدیون کے واسطے مملوک ہونا لازم نہیں آتا۔

ببخلاف الابانت سے امام شافعیؒ کے قیاس کا جواب ہے جواب کا حاصل یہ ہے کہ ابانت کی نسبت جس طرح عورت کی طرف صحیح ہے اسی طرح مرد کی طرف بھی درست ہے کیونکہ ابانت کا لفظ تعلق اور جوڑ کو زائل کرنے کے لئے آتا ہے اور تعلق عورت و مرد دونوں کے درمیان مشترک ہے لہذا ابانت کو دونوں میں سے ہر ایک کی طرف منسوب کرنا درست ہے اور بخلاف انا علیک حرام کے۔ کیونکہ تحریم حلت کو زائل کرنے کے لئے آتا ہے۔ اور حلت دونوں کے درمیان مشترک ہے لہذا تحریم کو بھی دونوں جانب منسوب کرنا صحیح ہے۔ اور وہی طلاق سودہ زوال قید کے لئے ہے اور قید صرف عورت پر ہوتی ہے نہ کہ مرد پر۔ اس وجہ سے طلاق کو صرف عورت کی جانب منسوب کیا جاسکتا ہے نہ کہ مرد کی جانب۔

انت طالق واحدة او لا سے کچھ بھی واقع نہیں ہوگا

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةً أَوْ لَا فَلَيْسَ بِشَيْءٍ قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ هَكَذَا ذَكَرَ فِيهِ الْجَامِعُ الصَّغِيرُ مِنْ غَيْرِ خِلَافٍ وَهَذَا قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ وَابْنِ يُونُسَ أَخْرَأَوْهُ عَلَى قَوْلِ مُحَمَّدٍ وَهُوَ قَوْلُ أَبِي يُونُسَ أَوْ لَا تُطَلِّقُ وَاحِدَةً رَجْعِيَّةً ذَكَرَ قَوْلَ مُحَمَّدٍ فِي كِتَابِ الطَّلَاقِ فِيمَا إِذَا قَالَ لِامْرَأَتِهِ أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةً أَوْ لَا شَيْءٌ وَلَا فَرْقَ بَيْنَ الْمَسْأَلَتَيْنِ وَلَوْ كَانَ الْمَذْكُورُ هَهُنَا قَوْلُ الْكُلِّ فَعَنْ مُحَمَّدٍ رَوَاتَانِ لَهُ أَنَّهُ أَذْخَلَ الشَّكَّ فِي الْوَاحِدَةِ لِدُخُولِ كَلِمَةِ

أَوْ بَيْنَهَا وَبَيْنَ النَّفْيِ فَيَسْقُطُ اعْتِبَارُ الْوَاحِدَةِ وَيَبْقَى قَوْلُهُ أَنْتَ طَالِقٌ بِخِلَافِ قَوْلِهِ أَنْتَ طَالِقٌ أَوْ لَا لِأَنَّهُ أَدْخَلَ الشَّكَّ فِي أَصْلِ الْإِيقَاعِ فَلَا يَقَعُ وَلَهُمَا أَنَّ الْوَصْفَ مَتَى قُرِنَ بِالْعَدَدِ كَانَ الْوُقُوعُ بِذِكْرِ الْعَدَدِ أَلَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ قَالَ لِغَيْرِ الْمَذْخُولِ بِهَا أَنْتَ طَالِقٌ ثَلَاثًا تَطْلُقُ ثَلَاثًا وَلَوْ كَانَ الْوُقُوعُ بِالْوَصْفِ لِلغَى ذِكْرُ الثَّلَاثِ وَهَذَا لِأَنَّ الْوَاقِعَ فِي الْحَقِيقَةِ إِنَّمَا هُوَ الْمَنْعُوتُ الْمَحْذُوفُ مَعْنَاهُ أَنْتَ طَالِقٌ تَطْلِيقَةً وَاحِدَةً عَلَى مَا مَرَّ وَإِذَا كَانَ الْوَاقِعُ مَا كَانَ الْعَدَدُ نَعْتًا لَهُ كَانَ الشَّكُّ دَاخِلًا فِي أَصْلِ الْإِيقَاعِ فَلَا يَقَعُ شَيْءٌ.

ترجمہ..... اور اگر کہانت طالق واحدہ اولاً تو کچھ نہیں۔ صاحب ہدایہ نے فرمایا کہ یوں ہی جامع صغیر میں بغیر اختلاف کے مذکور ہے۔ حالانکہ یہ قول ابو حنیفہ کا ہے اور ابو یوسف کا دوسرا اور امام محمد کا قول اور ابو یوسف کا پہلا قول یہ ہے کہ ایک طلاق رجعی واقع ہو جائے گی۔ امام محمد کا یہ قول (مبسوط) کی کتاب الطلاق میں اس صورت میں مذکور ہے کہ جب کسی نے اپنی بیوی سے کہانت طالق واحدہ اولاً شیء اور دونوں مسئلوں کے درمیان کوئی فرق نہیں ہے اور یہاں مذکور کل کا قول ہے۔ تو امام محمد سے دو روایتیں ہیں۔ امام محمد کی دلیل یہ ہے کہ شک واحدہ میں داخل کیا ہے۔ کیونکہ کلمہ ”او“ واحدہ اور نفی کے درمیان داخل ہے لہذا واحدہ کا اعتبار ساقط ہو جائے گا۔ اور اس کا قول انت طالق باقی رہ جائے گا۔ بخلاف اس کے قول انت طالق اولاً کے۔ کیونکہ شک اصل ایقاع میں داخل کیا ہے پس (طلاق) واقع نہیں ہوگی۔ اور شخین کی دلیل یہ ہے کہ وصف (طلاق) جب عدد کے ساتھ ملا کر ذکر کیا جائے تو وقوع طلاق عدد سے ہوگا۔ کیا نہیں دیکھتا تو کہ اگر غیر مدخول بہا سے کہانت طالق ثلاثاً تو تین طلاق واقع ہوں گی۔ اور اگر وقوع وصف کے ساتھ ہوتا تو ثلاث کا ذکر لغو ہوتا اور یہ اس لئے کہ واقعہ درحقیقت وہ موصوف محذوف ہے۔ اس کے معنی ہیں انت طالق تطلیقۃ واحدہ۔ چنانچہ بالتحقیق گذر چکا۔ اور جب واقعہ وہ ہے جس کی عدد نعت ہے تو شک اصل ایقاع میں داخل ہوا۔ پس کوئی (طلاق) واقع نہیں ہوگی۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر کسی نے اپنی منکوحہ سے انت طالق واحدہ اولاً کہا تو اس کلام کے ساتھ طلاق واقع نہیں ہوگی۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ جامع صغیر میں یہ حکم بغیر اختلاف کے مذکور ہے حالانکہ ایسا نہیں بلکہ اختلاف ہے۔ کیونکہ یہ امام ابو حنیفہ کا قول ہے اور ابو یوسف کا دوسرا قول ہے اور ابو یوسف کا قول اول اور امام محمد کا قول یہ ہے کہ اس کلام سے ایک طلاق رجعی واقع ہوگی اور اس پر دلیل کہ امام محمد کے نزدیک ایک رجعی واقع ہو جائے گی۔ یہ ہے کہ مبسوط کی کتاب الطلاق میں امام محمد کا قول اس صورت میں مذکور ہے کہ جب کسی نے اپنی منکوحہ سے کہانت طالق واحدہ اولاً شیء۔ تو اس صورت میں امام محمد فرماتے ہیں کہ ایک طلاق رجعی واقع ہو جائے گی۔ پس جب اس مسئلہ میں امام محمد کے نزدیک ایک رجعی واقع ہوگی۔ تو انت طالق واحدہ اولاً کی صورت میں بھی ایک رجعی واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ ان دونوں مسئلوں یعنی انت طالق واحدہ اولاً اور انت طالق واحدہ اولاً شیء میں کوئی فرق نہیں ہے اور اگر تسلیم کر لیا جائے کہ جامع صغیر میں جو مذکور ہے وہ کل کا قول ہے تو اس صورت میں ہم کہیں گے کہ امام محمد سے دو روایتیں ہیں ایک یہ کہ مذکورہ مسئلہ انت طالق واحدہ اولاً میں کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دوسری روایت یہ کہ ایک رجعی واقع ہو جائے گی۔ پہلی روایت جامع صغیر میں ہے اور دوسری روایت مبسوط کی کتاب الطلاق میں مذکور ہے۔

امام محمد کی دلیل..... یہ ہے کہ انت طالق واحدہ اولاً میں واحدہ اور نفی کے درمیان شک ہو گیا۔ پس شک کی وجہ سے واحدہ کا اعتبار تو ساقط ہو گیا ہے اور انت طالق بسلامت باقی رہا۔ اور چونکہ انت طالق سے ایک طلاق رجعی واقع ہو جاتی ہے اس وجہ سے ایک طلاق رجعی واقع ہو جائے گی۔ برخلاف انت طالق اولاً کے۔ کیونکہ یہاں اصل طلاق ہی میں شک ہے اور ایقاع طلاق میں اگر شک ہو جائے تو طلاق واقع نہیں ہوتی۔ لہذا اس صورت میں طلاق واقع نہیں ہوگی۔

کتاب الطلاق ۲۳۳ أشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 تشخیص کی دلیل یہ ہے کہ وصف یعنی طالق کو جب عدد کے ساتھ ملا کر ذکر کیا جائے (مثلاً کہا جائے انت طالق یا اثنین یا ثلاثاً) تو وقوع طلاق عدد کے ساتھ ہوگا نہ کہ صیغہ صفت کے ساتھ۔ چنانچہ اگر کسی نے اپنی غیر مدخول بہا بیوی سے انت طالق ثلاثاً کہا تو اس پر تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ اگر طلاق کا وقوع صیغہ صفت کے ساتھ ہوتا تو ثلاثاً کا ذکر لغو ہوتا اور وقوع طلاق عدد کے ساتھ اس وجہ سے ہے کہ واقع ہونے والا درحقیقت وہ موصوف ہے جو محذوف ہے پس انت طالق واحدة کے معنی میں انت طالق تطلقۃ واحدة اور جب واقع ہونے والا وہ موصوف ہے جس کے لئے عدد صفت ہے تو اس صورت میں اصل ایقاع طلاق میں شک پیدا ہو گیا۔ اور اصل ایقاع میں شک پیدا ہونے سے طلاق واقع نہیں ہوتی۔ اس وجہ سے یہاں طلاق واقع نہیں ہوگی۔

انت طالق مع موتی یا انت طالق مع موتک سے بالاتفاق طلاق واقع نہیں ہوتی

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ مَعَ مَوْتِي أَوْ مَعَ مَوْتِكَ فَلَيْسَ بِشَيْءٍ لِأَنَّهُ أَصَافَ الطَّلَاقَ إِلَى حَالَةٍ مُنَافِيَةٍ لَهُ لِأَنَّ مَوْتَهُ يُنَافِي الْأَهْلِيَّةَ وَ مَوْتُهَا يُنَافِي الْمَحَلِّيَّةَ وَلَا بُدَّ مِنْهُمَا.

ترجمہ اور اگر کہا تو طلاق والی ہے میری موت کے بعد یا تیری موت کے بعد تو کچھ نہیں۔ کیونکہ طلاق کو ایسی حالت کی طرف منسوب کیا ہے جو منافی ہے طلاق کے۔ کیونکہ مرد کی موت اہلیت کے منافی ہے اور عورت کی موت محلیت طلاق کے منافی ہے حالانکہ ان دونوں کا ہونا ضروری ہے۔
 تشریح (مسئلہ): اگر کسی نے انت طالق مع موتی یا انت طالق مع موتک کہا تو بالاتفاق طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دلیل سے پہلے یہ ذہن نشین کر لیجئے کہ کلمہ مع اگر مصدر کے ساتھ ذکر کیا جائے تو وہ بعد کے معنی میں ہوگا۔ جیسے انت طالق مع نکاح یعنی بعد نکاح۔

یہاں بھی موت مصدر ہے لہذا لفظ مع بعد کے معنی میں ہوگا۔ یعنی انت طالق بعد موتی یا بعد موتک پس اب دلیل یہ ہوگی کہ طلاق ایسی حالت کی طرف منسوب کی گئی ہے جو حالت طلاق کے منافی ہے کیونکہ مرد کی موت اہلیت طلاق کے منافی ہے اور عورت کی موت محلیت طلاق کے منافی ہے۔ حالانکہ وقوع طلاق کے لئے اہلیت اور محلیت دونوں کا ہونا ضروری ہے۔

شوہر بیوی کا یا کسی حصے کا مالک ہو جائے یا عورت شوہر کی مالک یا کسی حصے کی مالک ہو

جائے فرقت واقع ہو جائے گی

وَإِذَا مَلَكَ الزَّوْجُ امْرَأَتَهُ أَوْ شَقِصًا مِنْهَا أَوْ مَلَكَتِ الْمَرْأَةُ زَوْجَهَا أَوْ شَقِصًا مِنْهُ وَقَعَتِ الْفُرْقَةُ لِمُنَافَاةٍ بَيْنَ الْمَلَكَاتِ أَمَّا مَلَكَهَا إِيَّاهُ فَلَا جَمَاعَ بَيْنَ الْمَالِكِيَّةِ وَالْمَمْلُوكِيَّةِ وَأَمَّا مَلَكَهُ إِيَّاهَا فَلَا بَيْنَ الْمَلَكَاتِ وَالْمَمْلُوكِيَّةِ ضَرُورَتِي وَلَا ضَرُورَةَ مَعَ قِيَامِ مَلَكَ الْيَمِينِ فَيَنْتَفِي وَلَوْ اشْتَرَاهَا ثُمَّ طَلَّقَهَا لَمْ يَقَعْ شَيْءٌ لِأَنَّ الطَّلَاقَ يَسْتَدْعِي قِيَامَ النِّكَاحِ وَلَا بَقَاءَ لَهُ مَعَ الْمُنَافَاةِ لِأَمِنْ وَجْهِهِ وَلَا مِنْ كُلِّ وَجْهِهِ وَكَذَا إِذَا مَلَكَتْهُ أَوْ شَقِصًا مِنْهُ لَا يَقَعُ الطَّلَاقُ لِمَا فَلْنَا مِنَ الْمُنَافَاةِ وَعَنْ مُحَمَّدٍ أَنَّهُ يَقَعُ لِأَنَّ الْعِدَّةَ وَاجِبَةٌ بِخِلَافِ الْفَضْلِ الْأَوَّلِ لِأَنَّهُ لَا عِدَّةَ هُنَا لِكَ حَتَّى حَلِّ وَطْئِهَا لَهُ.

ترجمہ اور جب شوہر اپنی بیوی کا مالک ہو گیا یا اس کے ایک حصہ کا یا عورت اپنے شوہر کی مالک ہو گئی یا اس کے ایک حصے کی تو فرقت واقع ہو جائے گی دونوں ملکوں کے درمیان منافات کی وجہ سے۔ بہر حال عورت کی ملک (اپنے) شوہر (پر) تو مالکیت اور مملوکیت کے درمیان اجتماع کی وجہ سے اور شوہر کی ملک (اپنی) بیوی (پر) تو اس لئے ہے کہ ملک نکاح ضرورۃً (ثابت) ہے اور ملک یمین کے موجود ہوتے ہوئے کوئی ضرورت

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۲۳۵ کتاب الطلاق
نہیں۔ پس (ملک نکاح) منکوحہ ہو جائے گی۔ اور اگر (شوہر) نے (اپنی بیوی باندی) کو خرید یا پھر اس کو طلاق دی تو کچھ واقع نہیں ہوگا۔ کیونکہ طلاق
تقاضا کرتی ہے قیام نکاح کا۔ اور منافی کے ہوتے ہوئے نکاح کے لئے کوئی بقاء نہیں ہے۔ نہ من و جبہ اور نہ من کل و جبہ۔ اور ایسے ہی جب
عورت (اپنے شوہر) کی مالک ہوگئی یا اس کے ایک حصہ کی تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے کہا یعنی منافات۔ اور امام محمد سے
مردی ہے کہ واقع ہو جائے گی کیونکہ عدت واجب ہے بخلاف پہلی صورت کے۔ اس لئے کہ یہاں عدت نہیں ہے حتیٰ کہ اس کے ساتھ شوہر کے
لئے وطی کرنا حلال ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر شوہر اپنی منکوحہ کا مالک ہو گیا خرید نے کی وجہ سے یا وراثت کی وجہ سے یا ہبہ اور صدقہ وغیرہ سے۔ یا اس کے کسی ایک حصہ
کا مالک ہو گیا یا عورت اپنے شوہر کی مالک ہوگئی مذکورہ وجوہ میں سے کسی وجہ کے ذریعہ تو ان دونوں صورتوں میں دونوں کے درمیان فرقت واقع
ہو جائے گی۔ یعنی دونوں کے درمیان نکاح مرتفع ہو جائے گا۔ کیونکہ ملک نکاح اور ملک یمین کے درمیان منافات ہے۔ تفصیل اس کی یہ ہے کہ اگر
عورت اپنے شوہر کی مالک ہوگئی تو مالکیت اور ملکیت کا اجتماع ہو گیا۔ کیونکہ ملک نکاح تقاضا کرتا ہے کہ عورت مملوکہ ہو۔ اور ملک یمین کا تقاضا ہے
کہ عورت مالک ہو اور ملکین کا اجتماع محال ہے۔ اس وجہ سے فرقت واقع ہو جائے گی۔ اور اگر شوہر اپنی بیوی کا مالک ہو گیا تو وجہ فرقت یہ ہے کہ
ملک نکاح ضرورۃً ثابت ہے۔ کیونکہ ملک نکاح، اثبات ملک علی الحرۃ ہے اور اثبات ملک علی الحرۃ خلاف قیاس ہے اور جو چیز خلاف قیاس ہوتی
ہے وہ ضرورۃً ثابت ہوگی۔ پس معلوم ہوا کہ ملک نکاح کا ثبوت ضرورۃً ہے۔ اور ملک یمین کے ہوتے ہوئے کوئی ضرورت نہیں رہی۔ لہذا ملک
یمین حاصل ہوتے ہی ملک نکاح زائل ہو جائے گی۔

اور اگر شوہر نے اپنی منکوحہ باندی کو خرید یا پھر طلاق دی تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ طلاق تقاضا کرتی ہے بقاء نکاح کا اور منافی (ملک یمین) کے
رہتے ہوئے نکاح کے لئے کوئی بقاء نہیں نہ من و جبہ اور نہ من کل و جبہ۔ من و جبہ تو اس لئے نہیں کہ اس مشترکہ باندی پر عدت واجب نہیں۔ اگر عدت واجب
ہوتی تو نکاح من و جبہ باقی رہتا اور من کل و جبہ اس لئے نہیں کہ ملک نکاح زائل ہوگئی اور ایسے ہی طلاق واقع نہیں ہوگی جبکہ آزاد عورت اپنے شوہر کی مالک
ہوگئی درآ محالیکہ وہ غلام ہے یا اس کے ایک حصہ کی مالک ہوگئی دلیل سابق کی وجہ سے یعنی مالکیت اور ملکیت کے درمیان منافات کی وجہ سے۔

اور امام محمد سے روایت ہے کہ صورت ثانیہ (جب عورت شوہر کی مالک ہوئی) میں اگر شوہر نے طلاق دیدی تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ
ہے کہ اس صورت میں عورت پر عدت واجب ہے۔ اور چونکہ عدت میں نکاح من و جبہ باقی رہتا ہے اس لئے اس پر طلاق واقع ہو جائے گی بخلاف مسئلہ
اولیٰ کے، یعنی جب مرد نے اپنی منکوحہ باندی کو خرید یا پھر اس کو طلاق دیدی تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ اس صورت میں اس پر عدت واجب نہیں۔
یہی وجہ ہے کہ اس مالک شوہر کے لئے اس سے وطی کرنا حلال ہے۔ پس جب عدت واجب نہیں ہے تو نکاح من و جبہ بھی باقی نہ رہا۔ واللہ اعلم۔

اپنی بیوی، باندی سے کہا کہ تو دو طلاق والی ہے تیرے مولیٰ کے تجھ کو آزاد کرنے کے

بعد آقائے آزاد کردیا تو زوج رجعت کا مالک ہوگا

وَأِنْ قَالَ لَهَا وَهِيَ أَمَةٌ لِغَيْرِهِ أَنْتِ طَالِقٌ فَبَعْدَ ذَلِكَ إِيَّاكَ فَاعْتَقَهَا مَلَكَ الزَّوْجُ الرَّجْعَةُ لِأَنَّهُ عَلِقَ
التَّطْلِيقَ بِالْإِعْتِقَاقِ أَوْ الْعِتْقِ لِأَنَّ اللَّفْظَ يَنْتَظِمُهَا وَالشَّرْطُ مَا يَكُونُ مَعْدُومًا عَلَى خَطَرِ الْوُجُودِ وَلِلْحُكْمِ تَعَلُّقُ بِهِ
وَالْمَذْكُورُ بِهَذِهِ الصِّفَةِ وَالْمَعْلُوقُ بِهِ التَّطْلِيقُ لِأَنَّ فِي التَّعْلِيقَاتِ يَصِيرُ التَّصَرُّفُ تَطْلِيقًا عِنْدَ الشَّرْطِ عِنْدَنَا
وَإِذَا كَانَ التَّطْلِيقُ مُعْلَقًا بِالْإِعْتِقَاقِ أَوْ الْعِتْقِ يُوْجَدُ بَعْدَهُ ثُمَّ الطَّلَاقُ يُوْجَدُ بَعْدَ التَّطْلِيقِ فَيَكُونُ الطَّلَاقُ مُتَأَخِّرًا
عَنِ الْعِتْقِ فَيَصَادِفُهَا وَهِيَ حُرَّةٌ فَلَا تَحْرِمُ حُرْمَةً غَلِيظَةً بِالْفِتْنَيْنِ بَقِيَ شَيْءٌ وَهُوَ أَنَّ كَلِمَةً مَعَ الْفِرَانِ قُلْنَا

کتاب الطلاق ۲۳۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 قَدْ يَذْكُرُ لِلتَّائِخِرِ كَمَا فِي قَوْلِهِ تَعَالَى فَإِنَّ مَعَ الْعُسْرِ يُسْرًا إِنَّ مَعَ الْعُسْرِ يُسْرًا فَإِذَا هُوَ خَالٍ مِمَّا دُكِرْنَا مِنْ
 مَعْنَى الشَّرْطِ.

ترجمہ..... اور اگر (اپنی) بیوی سے کہا اور آنحالیہ وہ غیر کی باندی ہے تو دو طلاق والی ہے تیرے مولیٰ کے تجھ کو آزاد کرنے کے بعد پھر اس کو آزاد
 کر دیا تو زوج رجعت کا مالک ہوگا۔ کیونکہ تطلیق (طلاق دینا) کو آزاد کرنے یا آزاد ہونے پر معلق کیا ہے۔ اس لئے کہ لفظ دونوں کو شامل ہے۔ اور
 شرط وہ ہوتی ہے جو بالفعل معدوم ہو امکان وجود کے ساتھ اور حکم اس کے ساتھ متعلق ہو اور جو مذکور ہے وہ اسی صفت کے ساتھ ہے اور جس کو معلق
 کیا گیا ہے وہ تطلیق ہے۔ اس لئے کہ تعلیقات میں (قوی) تصرف شرط کے وقت تطلیق ہو جائے گا۔ ہمارے نزدیک اور جبکہ تطلیق معلق ہے اعتاق
 یا عتق پر تو تطلیق عتق کے بعد پائی جائے گی۔ پھر تطلیق کے بعد طلاق پائی جائے گی۔ پس طلاق عتق سے مؤخر ہوگی۔ لہذا طلاق عورت کو اس حال
 میں پائے گی کہ وہ حرة ہے۔ پس وہ دو طلاق سے حرمت غلیظہ حرام نہ ہوگی۔ کچھ باقی رہ گیا۔ وہ یہ کہ کلمہ مع اتصال کے لئے ہے۔ ہم جواب دیں گے
 کہ کبھی تاخر کے لئے ذکر کیا جاتا ہے۔ جیسا کہ باری تعالیٰ کے قول ان مع العسر يسراً..... الآیہ میں۔ بلاشبہ عتق کے بعد آسانی ہے بلاشبہ عتق
 کے بعد آسانی ہے۔ پس (لفظ مع کو) بعد پر محمول کیا جائے گا۔ دلیل ما ذکرنا کی وجہ سے یعنی معنی شرط۔

تشریح..... صورت مسئلہ: ایک شخص نے اپنی منکوحہ سے جو غیر کی باندی ہے کہ انت طالق ثنتين مع عتق مولاک ایاک۔ پھر مولیٰ نے اس کو آزاد
 کر دیا تو اس صورت میں اس عورت پر دو طلاق رجعی واقع ہوں گی۔ حرمت غلیظہ ثابت نہیں ہوگی۔
 یہاں چند چیزیں قابل ذکر ہیں:

(۱) تعلیق کے معنی، (۲) تعلیق تطلیق نہ کہ تعلیق طلاق، (۳) تعلیق اعتاق یا عتق پر ہے۔
 مصنف نے اول کو والشرط مایکون سے بیان فرمایا ہے۔ حاصل یہ کہ تعلیق کہتے ہیں ایک شئی کو دوسری شئی پر معلق کرنا جس کو معلق کیا گیا
 ہے وہ مشروط کہلائے گا۔ اور جس پر معلق کیا جائے اس کو شرط کہتے ہیں۔ اور شرط اس کو کہتے ہیں جو بالفعل معدوم ہو اور امکان وجود کا امکان اس کے
 ساتھ متعلق ہو سکتا ہو۔ اور یہاں مع عتق مولاک ایسا کہ میں یہ معنی پائے جاتے ہیں۔ کیونکہ اعتاق مولیٰ بالفعل معدوم ہے۔ البتہ وجود کا امکان
 ہے۔ اور حکم یعنی طلاق اس کے ساتھ متعلق بھی ہو سکتا ہے۔ پس یہاں عتق شرط ہوگا۔ اور وقوع طلاق مشروط۔ دوسری چیز کہ عتق پر تطلیق کو معلق
 کیا گیا ہے نہ کہ طلاق کو۔ کیونکہ انسان کا تصرف اسی چیز میں نافذ کیا جاتا ہے جس کا وہ مالک ہو اور جس کا مالک نہ ہو اس میں اس کا تصرف نافذ نہیں
 کیا جاتا۔ اور انسان تطلیق (طلاق دینا) کا مالک ہے۔ نہ کہ طلاق کا۔ اس لئے کہ وقوع طلاق امر شرعی ہے جو اس کی قدرت میں نہیں۔ لہذا شوہر کی
 طرف سے تطلیق معلق ہوگی۔ جس کا وہ مالک ہے نہ کہ طلاق۔ اسی کو صاحب ہدایہ نے بیان فرمایا کہ عتق پر جس کو معلق کیا گیا ہے وہ تطلیق ہے نہ کہ
 طلاق۔ کیونکہ تعلیقات میں قوی تصرف ہمارے نزدیک تطلیق ہو جائے گا۔ وجود شرط کے وقت تفصیل اس کی یہ ہے کہ جب کسی نے شرط پر معلق کیا تو
 یہ طلاق وجود شرط کے وقت تطلیق ہو جائے گی۔ کیونکہ ہمارے نزدیک شرط مانع علت اور مانع حکم دونوں ہے۔ اور امام شافعیؒ کے نزدیک شرط صرف
 مانع حکم ہے یعنی وجود شرط کے وقت۔ گویا شوہر نے طلاق دی اور اس کا تکلم کیا پھر طلاق واقع ہوئی۔ اور امام شافعیؒ فرماتے ہیں کہ طلاق دینا تو تکلم
 کے وقت پایا گیا۔ اب وجود شرط کے وقت صرف حکم یعنی وقوع طلاق موجود ہے۔ اور مالک ما علیہ کے ساتھ یہ مسئلہ اصول فقہ کی کتابوں میں مذکور ہے
 وہاں دیکھ لیا جائے۔

تیسری چیز یعنی تطلیق کو اعتاق یا عتق پر معلق کرنا۔ اس لئے ہے کہ لفظ مع عتق مولاک دونوں کو شامل ہے۔
 اس تفصیل کے بعد دلیل کا خلاصہ یہ ہوگا کہ شوہر نے تطلیق کو معلق کیا ہے عتق پر تو عتق شرط اور تطلیق جزاء ہوئی۔ اور چونکہ جزاء شرط کے بعد

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۲۳۷ کتاب الطلاق
 پائی جاتی ہے۔ اس لئے عتق پہلے ہوگا اور تطلیق اس کے بعد اور طلاق تطلیق کے بعد ہوگی۔ کیونکہ طلاق حکم ہے تطلیق کا اور حکم شیء شیء کے بعد ہوا کرتا
 ہے۔ پس نتیجہ یہ نکلا کہ طلاق آزادی کے بعد واقع ہوئی ہے۔ اور چونکہ آزاد عورت دو طلاقوں سے حرام و محرمات غلیظہ نہیں ہوتی۔ اس لئے یہاں بھی
 شوہر کو دو طلاقوں کے بعد رجعت کا اختیار حاصل ہوگا۔

بقیہ شعی سے ایک اشکال ہے وہ یہ کہ ابھی کچھ بات باقی ہے۔ بات یہ ہے کہ عبارت میں کلمہ مع ذکر کیا گیا ہے۔ اور کلمہ مع اتصال کے لئے
 آتا ہے۔ تو مطلب یہ ہوا کہ طلاق اور عتق دونوں ساتھ ساتھ ہیں نہ کہ یکے بعد دیگرے۔

جواب: ماقبل میں یہ قاعدہ گذر چکا ہے کہ کلمہ مع اگر مصدر کے ساتھ ملا کر ذکر کیا جائے تو لفظ مع تاخرا اور بعد کے معنی میں آتا ہے جیسے ان مع
 العسر یسراً میں عسر مصدر ہے اس کے ساتھ کلمہ مع کے معنی بعد کے ہوں گے۔ یعنی عسر کے بعد یسر ہے۔ یہ معنی صحیح ہیں ورنہ عسر و یسر ضدین کا جمع
 ہونا لازم آئے گا۔ جو محال ہے۔ پس عبارت میں بھی چونکہ عتق مصدر کے ساتھ مذکور ہے۔ اس لئے بعد کے معنی پر محمول کیا جائے گا۔

کسی نے اپنی بیوی باندی سے کہا تو کل دو طلاق والی ہے اور اس کے آقا نے کہا تو کل آزاد

ہے کل آگئی تو باندی پر دو طلاقیں مغلطہ واقع ہوں گی بغیر حلالہ نکاح درست نہیں

وَلَوْ قَالَ إِذَا جَاءَ غَدًا فَانْتِ طَالِقٍ ثِنْتَيْنِ وَقَالَ الْمَوْلَى إِذَا جَاءَ غَدًا فَانْتِ حُرَّةٌ فَجَاءَ الْغَدُ لَمْ تَحِلَّ لَهُ حَتَّى تَنْكِحَ
 زَوْجًا غَيْرَهُ وَعِدَّتُهَا ثَلَاثُ حَيْضٍ وَهَذَا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَأَبِي يُوسُفَ وَقَالَ مُحَمَّدٌ زَوْجَهَا يَمْلِكُ الرَّجْعَةَ لِأَنَّ
 الزَّوْجَ قَرَنَ الْإِنْفَاقَ بِإِعْتِاقِ الْمَوْلَى حَيْثُ عَلَّقَهُ بِالْشَّرْطِ الَّذِي عَلَّقَ بِهِ الْمَوْلَى الْعِتْقَ وَإِنَّمَا يَنْعَقِدُ الْمُعْلَقُ
 سَبَبًا عِنْدَ الشَّرْطِ وَالْعِتْقُ يُقَارَنُ الْإِعْتِاقَ لِأَنَّهُ عَلَنَةُ أَصْلُهُ الْإِسْطِطَاعَةُ مَعَ الْفِعْلِ فَيَكُونُ التَّطْلِيقُ مُقَارِنًا لِلْعِتْقِ
 ضَرُورَةً فَتُسَلِّقُ بَعْدَ الْعِتْقِ فَصَارَ كَالْمَسْأَلَةِ الْأُولَى وَلِهَذَا يُقَدَّرُ عِدَّتُهَا بِثَلَاثِ حَيْضٍ وَلَهُمَا أَنَّهُ عَلَّقَ الطَّلَاقَ
 بِمَا عَلَّقَ بِهِ الْمَوْلَى الْعِتْقَ ثُمَّ الْعِتْقُ يُصَادِفُهَا وَهِيَ أَمَةٌ فَكَذَا الطَّلَاقُ وَالطَّلَاقَانِ تُحَرِّمَانِ الْأَمَةَ حُرْمَةً غَلِيظَةً
 بِخِلَافِ الْمَسْأَلَةِ الْأُولَى لِأَنَّهُ عَلَّقَ التَّطْلِيقَ بِإِعْتِاقِ الْمَوْلَى فَيَقَعُ الطَّلَاقُ بَعْدَ الْعِتْقِ عَلَى مَا قَرَّرْنَاهُ وَبِخِلَافِ
 الْعِدَّةِ لِأَنَّهُ يُؤْخَذُ فِيهَا بِالْإِحْتِيَاطِ وَكَذَا الْحُرْمَةُ الْغَلِيظَةُ يُؤْخَذُ فِيهَا بِالْإِحْتِيَاطِ. وَلَا وَجْهَ إِلَيَّ مَا قَالُوا لِأَنَّ الْعِتْقَ
 لَوْ كَانَ يُقَارَنُ الْإِعْتِاقَ لِأَنَّهُ عَلَنَةُ فَالطَّلَاقُ يُقَارَنُ التَّطْلِيقَ لِأَنَّهُ عَلَنَةُ فَيَقْتَرِنَانِ.

ترجمہ: اور اگر (شوہر نے اپنی بیوی سے جو غیر کی باندی ہے) کہا جب کل کا روز آئے تو تو دو طلاق والی ہے۔ اور مولیٰ نے کہا جب کل کا دن
 آئے تو تو آزاد ہے۔ پس کل کا دن آ گیا تو وہ اس شوہر کو حلال نہیں، یہاں تک کہ دوسرے شوہر سے نکاح کرے۔ اور اس کی عدت تین حیض ہیں۔
 اور یہ ابو حنیفہ اور ابو یوسف کے نزدیک ہے۔ اور امام محمد نے کہا کہ اس کا شوہر رجعت کا مالک ہوگا۔ کیونکہ شوہر نے (طلاق) واقع کرنے کو مولیٰ کے
 آزاد کرنے کے ساتھ ملا دیا۔ اس لئے کہ ایقاع کو اس شرط پر معلق کیا ہے۔ جس پر مولیٰ نے آزادی کو معلق کیا۔ اور معلق شرط کے وقت سبب ہو کر
 منعقد ہوگا۔ اور آزاد ہونا مقارن ہے آزاد کر نیکی۔ کیونکہ آزاد کرنا آزاد ہونے کی علت ہے اور اس کی اصل یہ ہے کہ استطاعت مع افعال ہوتی ہے
 پس طلاق دینا عتق کے مقارن ہوگا۔ لہذا عتق کے بعد طلاق واقع ہوگی۔ پس مسئلہ اولیٰ کے مانند ہو گیا۔ اور اسی وجہ سے اس کی عدت کا اندازہ
 لگایا جائے گا۔ تین حیض کے ساتھ اور شیخین کی دلیل یہ ہے کہ طلاق کو اس چیز پر معلق کیا ہے جس پر مولیٰ نے عتق کو معلق کیا ہے۔ پھر عتق اس عورت کو
 پالے گا۔ ورنہ محالیکہ وہ باندی ہے پس ایسے ہی طلاق اور دو طلاقیں باندی کو محرمات غلیظہ حرام کر دیتی ہیں۔ بخلاف پہلے مسئلہ کے۔ کیونکہ تطلیق کو

اعتاق مولیٰ پر معلق کیا ہے۔ پس طلاق عتق کے بعد واقع ہوگی۔ اسی تفصیل پر جو ہم ثابت کر چکے ہیں۔ بخلاف عدت کے، کیونکہ عدت میں احتیاط کو لیا جاتا ہے۔ اور حرمت غلیظہ اس میں بھی احتیاط کو اختیار کیا جائے گا۔ اور اس کی کوئی وجہ نہیں جو امام محمدؒ نے کہا۔ اس لئے کہ عتق اگر مقارن ہے اعتاق کے کیونکہ اعتاق عتق کی علت ہے تو طلاق مقارن ہے تطلق کے۔ کیونکہ تطلق طلاق کی علت ہے۔ لہذا دونوں مقترن ہوں گے۔

تشریح..... صورت مسئلہ! اگر شوہر نے اپنی بیوی سے جو باندی ہے کسی دوسرے کی کہاذا اجاء غدا فانت طالق ثنتين اور مولیٰ نے کہا اذا اجاء غدا فانت حرة۔ پھر کل کا دن آ گیا تو اس باندی پر دو طلاقیں مغلظہ واقع ہوں گی۔ بغیر حلالہ کے اس کے ساتھ دوسری مرتبہ نکاح درست نہیں ہوگا۔ اور اس کی عدت تین حیض ہوں گے۔ یہ مذہب ہے شیخینؒ کا۔ اور امام محمدؒ نے فرمایا دو طلاقیں رجعی ہوں گی۔ شوہر کو رجعت کا اختیار ہوگا۔ کتاب میں امام محمدؒ کی جانب سے جو دلیل بیان کی گئی ہے وہ صحیح نہیں۔ جیسا کہ ابھی معلوم ہو جائے گا۔ لیکن خادم بھی مصنفؒ کی اتباع میں اس کی توضیح کر رہا ہے۔

دلیل کا حاصل یہ ہے کہ شوہر نے ایقاع طلاق کو اعتاقی مولیٰ کے ساتھ ملا کر ذکر کیا ہے چنانچہ ایقاع طلاق کو اس شرط پر معلق کیا ہے جس پر مولیٰ نے اعتاق کو معلق کیا ہے۔ یعنی مجی غدا۔ اور جس کو معلق کیا گیا ہے وہ شرط کے وقت سبب ہو کر منعقد ہوتا ہے۔ اور عتق مقارن ہے اعتاق کے۔ کیونکہ اعتاق عتق کی علت ہے۔ اور علت کی اصل قدرت مع الفعل ہے۔ یعنی بندہ سے فعل کا صدور اسی وقت ہوگا جبکہ اس کی قدرت ہو۔ پس معلوم ہوا کہ اس فعل کی قدرت تھی۔ اور قدرت ہی فعل کی علت ہے تو ثابت ہو گیا کہ علت فعل سے جدا نہیں ہوتی بلکہ فعل کے ساتھ ہوتی ہے۔ صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ چونکہ تطلق اور اعتاق دونوں کے لئے ایک شرط ہے۔ اس وجہ سے تطلق مقارن ہوگی اعتاق کے اور اعتاق مقارن ہے عتق کے اور مقارن کا مقارن، مقارن ہوتا ہے۔ لہذا تطلق مقارن ہوگی عتق کے۔ اور طلاق چونکہ تطلق کا حکم ہے۔ اس وجہ سے طلاق تطلق کے بعد ہوگی۔ اور تطلق اور عتق دونوں مقارن ہیں اس وجہ سے طلاق عتق کے بھی بعد واقع ہوگی۔ پس یہ مسئلہ پہلے مسئلہ کے مانند ہو گیا کہ جس طرح وہاں دو طلاقیں آزاد ہونے کی حالت میں واقع ہوتی تھیں۔ اسی طرح یہاں بھی دو طلاقیں آزاد ہونے کے بعد واقع ہوں گی۔ اور آزاد عورت دو طلاقیں سے مغلظہ باندہ نہیں ہوتی۔ لہذا یہ بھی نہیں ہوگی۔ یہی وجہ ہے کہ شیخینؒ بھی اس عورت کی عدت تین حیض قرار دیتے ہیں۔

امام محمدؒ کی دلیل..... میں فطلق بعد العتق غلط ہے کیونکہ جس طرح اعتاق علت ہے عتق کی اسی طرح تطلق علت ہے طلاق کی۔ پس جب تطلق عتق کے مقارن ہے تو طلاق بھی عتق کے مقارن ہوگی۔ لہذا وقوع طلاق اور وقوع عتق دونوں..... ساتھ ساتھ ہیں۔ اور وقوع عتق باندی ہونے کی حالت میں ہوا ہے۔ لہذا وقوع طلاق بھی باندی ہونے کی حالت میں ہوگا اور باندی کے لئے دو طلاقیں حرمت غلیظہ ثابت کر دیتی ہیں۔ پس امام محمدؒ کا اس دلیل کی روشنی میں طلاق رجعی کا قائل ہونا درست نہیں ہے۔

صاحب فتح القدیر نے امام محمدؒ کی دلیل یہ ذکر کی ہے کہ مولیٰ کا قول انت حرة اور شوہر کا قول انت طالق ثنتين دونوں مجی غدا پر معلق ہیں۔ لہذا اعتاق اور تطلق دونوں..... ایک زمانے میں پائے جائیں گے اور چونکہ انت حرة اور جہ (مختصر) انت طالق ثنتين کے مقابلہ میں۔ لہذا وجود میں اور جہ مقدم ہوگا یعنی انت حرة اور انت طالق ثنتين مؤخر ہوگا۔ تو گویا دو طلاقیں آزاد ہونے کے بعد واقع ہوئیں۔ اور آزاد ہونے کے بعد دو طلاقیں سے حرمت غلیظہ ثابت نہیں ہوتی ہے۔ اس وجہ سے امام محمدؒ فرماتے ہیں کہ اس صورت میں دو طلاق رجعی ہوں گی۔

شیخینؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ جس پر مولیٰ نے عتق کو معلق کیا ہے اسی پر شوہر نے طلاق کو معلق کیا ہے اور عتق باندی ہونے کی حالت میں واقع ہوتا ہے لہذا طلاق بھی باندی ہونے کی حالت میں واقع ہوگی۔ اور دو طلاقیں باندی پر حرمت غلیظہ ثابت کر دیتی ہیں۔ اس وجہ سے اس مسئلہ میں اس باندی کے لئے دو طلاقیں حرمت غلیظہ ثابت کر دیں گی۔

برخلاف پہلے مسئلہ کے کیونکہ اس میں تطلق کو اعتاقی مولیٰ پر معلق کیا گیا ہے۔ تو گویا اعتاق شرط اور تطلق جزاء ہے۔ اور جزاء شرط کے بعد واقع ہوتی ہے۔ لہذا یہاں طلاق عتق کے بعد واقع ہوگی۔ اور برخلاف عدت کے کیونکہ عدت میں احتیاط پر عمل کیا جاتا ہے اور احتیاط تین حیض واجب

کرنے میں ہے نہ کہ دو حیض۔ اور حرمت غلیظہ میں بھی احتیاط کا تقاضا یہ ہے کہ یہ عورت دو طلاقوں سے حرام بحرمت غلیظہ ہو جائے۔
اور امام محمدؒ کی دلیل کا جواب..... دیتے ہوئے فرمایا کہ اگر عتق مقارن ہے اعتاق کے کیونکہ اعتاق عتق کی علت ہے تو طلاق مقارن ہے تطلیق کے۔ اس لئے کہ تطلیق طلاق کی علت ہے۔ لہذا طلاق اور عتق دونوں میں اتصال ہوگا۔ واللہ اعلم بالصواب۔

فصل فی تشبیہ الطلاق ووصفہ

(یہ) فصل طلاق کو تشبیہ دینے اور اس کا وصف بیان کرنے کے (بیان) میں ہے۔

انت طالق ہکذا کہہ کر انگوٹھے، سبابہ اور وسطی سے اشارہ کیا تو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی

وَمَنْ قَالَ لِامْرَأَتِهِ أَنْتِ طَالِقٌ هَكَذَا يُشِيرُ بِالْإِبْهَامِ وَالسَّبَابَةِ وَالْوُسْطَىٰ فَهِيَ ثَلَاثٌ لِأَنَّ الْإِشَارَةَ بِالْأَصَابِعِ تُفِيدُ الْعِلْمَ بِالْعَدَدِ فِي مَجْرَى الْعَادَةِ إِذَا اقْتَرَنَتْ بِالْعَدَدِ الْمُبْهَمِ قَالَ عَلَيْهِ السَّلَامُ الشَّهْرُ هَكَذَا وَهَكَذَا وَهَكَذَا الْحَدِيثُ وَإِنْ أَشَارَ بِوَاحِدَةٍ فَهِيَ وَاحِدَةٌ وَإِنْ أَشَارَ بِالثَّنَيْنِ فَهِيَ ثِنْتَانِ لِمَا قُلْنَا وَالْإِشَارَةُ تَقَعُ بِالْمَنْشُورَةِ مِنْهَا وَقِيلَ إِذَا أَشَارَ بِظُهُورِهَا بِالْمَضْمُونَةِ مِنْهَا وَإِذَا كَانَ تَقَعُ الْإِشَارَةُ بِالْمَنْشُورَةِ مِنْهَا فَلَوْ نَوَى الْإِشَارَةَ بِالْمَضْمُونَةِ يَصْدُقُ دِيَانَةٌ لِقَضَاءِ وَكَذَا إِذَا نَوَى الْإِشَارَةَ بِالْكَفِّ حَتَّى يَقَعَ فِي الْأُولَى ثِنْتَانِ دِيَانَةٌ وَفِي الثَّانِيَةِ وَاحِدَةٌ لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُهُ لَكِنَّهُ خِلَافُ الظَّاهِرِ وَلَوْ لَمْ يَقُلْ هَكَذَا يَقَعُ وَاحِدَةٌ لِأَنَّهُ لَمْ تَقْتَرِنْ بِالْعَدَدِ الْمُبْهَمِ فَبَقِيَ الْإِعْتِبَارُ لِقَوْلِهِ أَنْتِ طَالِقٌ

ترجمہ..... اور جس شخص نے اپنی منکوحہ سے کہا تو اتنی طلاق والی ہے اشارہ کرتا ہے انگوٹھے، شہادت کی انگلی اور بیچ کی انگلی سے تو یہ تین (طلاق) ہیں۔ کیونکہ انگلیوں سے اشارہ عادتاً عدد کے جاننے کا فائدہ دیتا ہے۔ جبکہ اشارہ عدد مبہم کے ساتھ متصل ہو۔ حضور ﷺ نے فرمایا مہینہ اتنا ہے اور اتنا ہے اور اتنا ہے۔ الحدیث۔ اور اگر اشارہ کیا ایک (انگلی) سے تو ایک (طلاق) ہے اور اگر اشارہ کیا دو (انگلیوں) سے تو دو (طلاق) ہیں۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے کہا۔ اور اشارہ کھلی ہوئی انگلیوں سے واقع ہوتا ہے۔ اور کہا گیا کہ جب اشارہ کیا انگلیوں کی پشت کے ساتھ تو بند انگلیوں سے (اشارہ واقع ہوگا) اور جب اشارہ کھلی ہوئی انگلیوں سے واقع ہو۔ پس اگر نیت کی اشارہ کی دو بند (انگلیوں) سے تو دیا نیت تصدیق کی جائے گی، نہ کہ قضاء اور ایسے ہی (تصدیق کی جائے گی) جب نیت کی ہوا اشارہ کی پھیلی سے۔ یہاں تک کہ پہلی (صورت) میں دو (واقع ہوں گی) اور دوسری (صورت) میں ایک (واقع ہوگی) کیونکہ وہ اس کا احتمال رکھتا ہے لیکن خلاف ظاہر ہے۔ اور اگر نہیں کہا ہکذا (اتنا) تو ایک واقع ہوگی کیونکہ عدد مبہم کے ساتھ متصل نہیں۔ پس اس کے قول انت طالق کا اعتبار باقی رہ گیا۔

تشریح..... اگر کسی نے اپنی منکوحہ سے کہا انت طالق ہکذا اور انگوٹھے، شہادت کی انگلی اور درمیان کی انگلی کے ساتھ اشارہ کرتا ہے تو اس صورت میں تین طلاقیں واقع ہوں گی، دلیل یہ ہے کہ جب اشارہ عدد مبہم کے ساتھ متصل ہو تو عادتاً انگلیوں سے اشارہ کرنا علم بالعدد کا فائدہ دیتا ہے اور عدد جاننے کے لئے انگلیوں سے اشارہ کافی ہے اس کی تائید اس حدیث سے بھی ہوتی ہے کہ ایک مرتبہ حضور ﷺ نے یہ بتلانے کے لئے کہ مہینہ ۲۹ کا بھی ہوتا ہے فرمایا الشہر ہکذا، وہکذا، وہکذا۔ پہلی دو صورتوں میں دونوں ہاتھوں کی تمام انگلیوں سے اشارہ فرمایا۔ اور تیسری مرتبہ میں ایک ہاتھ کے انگوٹھے کو بند کر لیا۔

اور اگر ہکذا کہہ کر ایک انگلی سے اشارہ کیا تو ایک واقع ہوگی اور اگر دو سے اشارہ کیا دو واقع ہو جائیں گی۔ سابقہ دلیل کی وجہ سے۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ طلاق کے عدد میں کھلی ہوئی انگلیوں کا اعتبار ہے۔

اور بعض حضرات کی رائے ہے کہ جب انگلیوں کی پشت سے اشارہ کیا تو عدد طلاق میں بند انگلیوں کا اعتبار ہوگا۔ فرماتے ہیں کہ جس صورت میں کھلی ہوئی تین انگلیوں سے اشارہ واقع ہوگا۔ اگر اس صورت میں دو بند انگلیوں سے اشارہ کی نیت کر لی یا ہتھیلی سے اشارہ کی نیت کر لی تو دینائے قصدیق کی جائے گی نہ کہ قضاء۔ چنانچہ پہلی صورت میں دینائے دو واقع ہوں گی۔ اور دوسری صورت میں ایک واقع ہوگی، کیونکہ کلام بند انگلیوں سے اشارہ کا اور ہتھیلی سے اشارہ کا احتمال رکھتا ہے لیکن خلاف ظاہر ہے اور یہ پہلے گزر چکا کہ اگر کلام خلاف ظاہر کا احتمال رکھتا ہو تو دینائے معتبر ہوگا قضاء نہیں۔

اور اگر انت طالق کے بعد ہکذا نہیں کہا اور تین انگلیوں سے اشارہ موجود ہے تو ایک ہی واقع ہوگی۔ کیونکہ اشارہ عدد مبہم کے ساتھ متصل نہیں ہے۔ پس صرف انت طالق کا اعتبار باقی رہ گیا اور اس سے ایک رجعی واقع ہوتی ہے۔ اس لئے ہم نے کہا کہ اس صورت میں ایک واقع ہوگی۔

طلاق کو شدت یا زیارت کے وصف کے ساتھ متصف کیا تو کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَإِذَا وَصَفَ الطَّلَاقَ بِضَرْبٍ مِنَ الزِّيَادَةِ وَالشَّدَةِ كَانَ بَائِنًا مِثْلُ أَنْ يَقُولَ أَنْتِ طَالِقٌ بَائِنٌ أَوْ الْبَتَّةُ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ يَقَعُ رَجْعِيًّا إِذَا كَانَ بَعْدَ الدُّخُولِ لِأَنَّ الطَّلَاقَ شَرَعَ مُعَقِّبًا لِلرَّجْعَةِ فَكَانَ وَصْفُهُ بِالْبَيِّنُونَةِ خِلَافَ الْمَشْرُوعِ فَلْيُغَوَّ كَمَا إِذَا قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ عَلَيَّ أَنْ لَا رَجْعَةَ لِي عَلَيْكَ وَلَنَا أَنَّهُ وَصَفَهُ بِمَا يَحْتَمِلُهُ لَفْظُهُ أَلَا تَرَى أَنَّ الْبَيِّنُونَةَ قَبْلَ الدُّخُولِ وَبَعْدَ الْعِدَّةِ تَحْصِلُ بِهِ فَيَكُونُ هَذَا الْوَصْفُ لِتَعْيِينِ أَحَدِ الْمُحْتَمَلَيْنِ وَمَسْأَلَةُ الرَّجْعَةِ مَمْنُونَةٌ فَتَقَعُ وَاحِدَةً بَائِنَةً إِذَا لَمْ تَكُنْ لَهُ نِيَّةٌ أَوْ نَوَى الثَّنَيْنِ أَمَّا إِذَا نَوَى الثَّلَاثَ فَتَلْكَ لِمَا مَرَّ مِنْ قَبْلُ وَلَوْ عَنِّي بِقَوْلِهِ أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةً وَبِقَوْلِهِ بَائِنٌ أَوْ الْبَتَّةُ أُخْرَى يَقَعُ تَطْلِيقَتَانِ بَائِنَتَانِ لِأَنَّ هَذَا الْوَصْفَ يَصْلُحُ لِابْتِدَاءِ الْإِيْقَاعِ.

ترجمہ..... اور جب طلاق کو وصف زیادت اور شدت کے ساتھ متصف کیا تو بائن ہوگی مثلاً کہا انت طالق بائن یا البتہ اور امام شافعی نے فرمایا کہ رجعی واقع ہوگی جبکہ دخول کے بعد ہو۔ کیونکہ طلاق اس حال میں مشروع کی گئی ہے کہ اس کے بعد رجعت ہو۔ پس اس کا وصف بینوت خلاف مشروع ہوگا۔ لہذا لغو ہوگا۔ جیسا کہ جب کہا کہ تجھ کو طلاق ہے اس شرط پر کہ مجھ کو تجھ پر رجعت (کاحق) نہیں۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ طلاق کو موصوف کیا اس وصف کے ساتھ جس کا لفظ طلاق احتمال رکھتا ہے۔ کیا نہیں دیکھتا تو کہ بینوت دخول سے پہلے اور عدت کے بعد لفظ تطلیق سے حاصل ہو جاتی ہے۔ پس یہ وصف دو احتمالات میں سے ایک کو تعین کرنے کے لئے ہوگا۔ اور رجعت کا مسئلہ تسلیم نہیں ہے۔ پس اگر کوئی نیت نہیں کی یا دو کی نیت کی ہے تو ایک بائنہ واقع ہوگی اور جب تین کی نیت کی ہو تو تین واقع ہوگی سابقہ دلیل کی وجہ سے اور اگر انت طالق سے ایک کی نیت کی اور بائن یا البتہ سے دوسری کی تو دو بائنہ واقع ہوں گی۔ کیونکہ یہ وصف ابتداء (طلاق) واقع کرنے کی صلاحیت رکھتا ہے۔

تشریح..... مسئلہ..... اگر طلاق کو شدت یا زیادت کے وصف کے ساتھ متصف کر دیا۔ مثلاً انت طالق بائن یا انت طالق البتہ کہا تو اس صورت میں طلاق بائن واقع ہوگی۔ امام شافعی فرماتے ہیں کہ اگر دخول کے بعد ہے تو طلاق رجعی واقع ہوگی۔

امام شافعی کی دلیل..... یہ ہے کہ صریح الطلاق اس حال میں مشروع کی گئی ہے کہ اس کے بعد رجعت ہوگی۔ لہذا طلاق صریحی کو وصف بینوت کے ساتھ متصف کرنا خلاف مشروع ہوگا۔ اور جو چیز خلاف مشروع ہوتی ہے وہ لغو قرار دی جائے گی۔ اس لئے امام شافعی کے نزدیک یہ وصف لغو

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۲۵۱ کتاب الطلاق
ہوگا اور یہ ایسا ہے جیسے کسی نے اپنی منکوحہ سے کہا انت طالق علی ان لا رجعة لی علیک پس جس طرح اس صورت میں طلاق رجعی ہوتی
ہے اسی طرح انت طالق بائن میں بھی طلاق رجعی ہوگی۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ طالق کو ایسی چیز کے ساتھ متصف کیا گیا ہے جس کا لفظ طلاق احتمال رکھتا ہے حاصل یہ کہ انت طالق میں بینونت کا
احتمال موجود ہے۔ چنانچہ آپ غور کریں کہ اگر دخول سے پہلے طلاق صریحی دی گئی تو طلاق بائن ہوگی۔ اسی طرح اگر دخول کے بعد طلاق دی گئی تو
عدت کے بعد اس لفظ سے بینونت حاصل ہو جائے گی۔ اگر لفظ طلاق بینونت کا احتمال نہ رکھتا تو اس سے بینونت حاصل نہ ہوتی۔ پس یہ وصف بائن یا
وصف البتہ دو احتمالوں میں سے ایک کو متعین کرنا ہے۔

ومسئلة الرجعة سے امام شافعیؒ کا جواب ہے جواب کا حاصل یہ ہے کہ امام شافعیؒ کا یہ کہنا کہ انت طالق علی ان لا رجعة لی علیک سے
طلاق رجعی واقع ہوتی ہے۔ تسلیم نہیں بلکہ اگر شوہر نے کوئی نیت نہیں کی یا دو کی نیت کی ہے تو اس کلام سے ایک بائنہ واقع ہوگی اور اگر تین کی نیت کی
ہے تو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ دلیل باب ایقاع الطلاق کے ذیل میں گذر چکی۔

صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ انت طالق بائن یا البتہ میں اگر انت طالق سے ایک طلاق کا ارادہ کیا اور بائن یا البتہ سے دوسری کا تو دو طلاقیں بائن
واقع ہوں گی۔ دلیل یہ ہے کہ لفظ بائن اور لفظ البتہ سے ابتداء طلاق واقع کی جاسکتی ہے۔ چنانچہ اگر کسی نے اپنی بیوی سے انت بائن کہا اور طلاق کی
نیت کی تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ پس ایسے ہی یہاں بھی بائن سے دوسری طلاق مراد لینا درست ہے۔ اور چونکہ طلاق ثانیہ بائنہ ہے اس لئے اولی
بھی بائنہ ہوگی۔ کیونکہ ایک عورت میں رجعی اور بائنہ دونوں جمع نہیں ہو سکتی ہیں۔

انت طالق افحش الطلاق سے طلاق دینے کا حکم

وَكَذَا إِذَا قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ أَفْحَشَ الطَّلَاقِ لِأَنَّهُ إِنَّمَا يُوصَفُ بِهَذَا الْوَصْفِ بِاعْتِبَارِ أَثَرِهِ وَهُوَ الْبَيْنُونَةُ فِي الْحَالِ
فَصَارَ كَقَوْلِهِ بَائِنٌ وَكَذَا إِذَا قَالَ أَخْبَثَ الطَّلَاقِ أَوْ أَسْوَأَهُ لِمَا ذَكَرْنَا وَكَذَا إِذَا قَالَ طَلَّاقُ الشَّيْطَانِ أَوْ طَلَّاقُ
الْبِدْعَةِ لِأَنَّ الرَّجْعِيَّ هُوَ السُّنَّةُ فَيَكُونُ الْبِدْعَةُ وَطَلَّاقُ الشَّيْطَانِ بَائِنًا وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ فِي قَوْلِهِ أَنْتَ طَالِقٌ
لِلْبِدْعَةِ أَنَّهُ لَا يَكُونُ بَائِنًا إِلَّا بِالْبَيِّنَةِ لِأَنَّ الْبِدْعَةَ قَدْ تَكُونُ مِنْ حَيْثُ الْإِيقَاعِ فِي حَالَةٍ حَيْضٍ فَلَا بُدَّ مِنَ الْبَيِّنَةِ وَ
عَنْ مُحَمَّدٍ أَنَّهُ إِذَا قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ لِلْبِدْعَةِ أَوْ طَلَّاقُ الشَّيْطَانِ يَكُونُ رَجْعِيًّا لِأَنَّ هَذَا الْوَصْفَ قَدْ يَتَحَقَّقُ
بِالطَّلَاقِ فِي حَالَةِ الْحَيْضِ فَلَا يَثْبُتُ الْبَيْنُونَةُ بِالشَّكِّ.

ترجمہ اور ایسے ہی (طلاق بائن واقع ہوگی) جب کہا انت طالق افحش الطلاق۔ کیونکہ طلاق کو اس وصف کے ساتھ متصف کیا گیا ہے اس
کے اثر کے اعتبار سے اور وہ اثر فی الحال بینونت ہے۔ پس ایسا ہو گیا جیسے اس کا قول بائن۔ اور ایسے ہی جب کہا اخبث الطلاق یا اسوء الطلاق۔ اس
دلیل کی وجہ سے جو ہم نے ذکر کی ہے اور ایسے ہی جب کہا طلاق الشیطان یا طلاق البدعة اس لئے کہ رجعی تو سنت ہے پس بدعت اور طلاق الشیطان
بائن ہوگی اور ابو یوسفؒ سے روایت ہے کہ اس کے قول انت طالق للبدعة میں کہ وہ بائن نہیں ہوگی مگر نیت کے ساتھ۔ کیونکہ بدعت کبھی اس حیثیت
سے ہوتی ہے کہ اس کو حالت حیض میں واقع کیا گیا ہے۔ لہذا نیت ضروری ہے اور امام محمدؒ سے مروی ہے کہ جب کہا انت طالق للبدعة یا طلاق
الشیطان تو رجعی ہوگی۔ کیونکہ کبھی یہ وصف متحقق ہوتا ہے حالت حیض میں طلاق کے ساتھ لہذا شک کی وجہ سے بینونت ثابت نہیں ہوگی۔

تشریح انت طالق افحش الطلاق چاروں احکام میں انت طالق بائن پر معطوف ہے۔ یعنی اگر کوئی نیت نہیں کی یا دو کی نیت کی ہے ایک بائنہ واقع

ہوگی۔ اور اگر تین کی نیت کی ہے تو تین واقع ہوں گی۔ اور اگر انت طالق سے ایک کی نیت کی ہے اور افحش الطلاق سے دوسری ایک کی تو دو بائن واقع ہو جائیں گی۔ یہ ہی حکم ہے اخبث الطلاق اور اسوء الطلاق کا۔ ان اوصاف کی وجہ سے طلاق بائن ہونے کی وجہ یہ ہے کہ طلاق اس وصف کے ساتھ متصف کی گئی ہے اس کے اثر کے اعتبار سے اور وہ اثری الحال بینونت کا ہونا ہے۔ لہذا یہ انت بائن کے مانند ہو گیا۔

اسی طرح اگر کسی نے اپنی بیوی سے انت طالق طلاق الشیطان یا طلاق البدعة کہا تو اس صورت میں بھی ایک طلاق بائن واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ طلاق رجعی تو طلاق سنت ہے لہذا طلاق بدعی اور طلاق شیطان، طلاق بائن ہوگی۔ ہدایہ کی عبارت میں تھوڑا سا تساہل ہے وہ یہ کہ رجعی مطلقاً سنی نہیں ہے بلکہ عام ہے اس لئے کہ اگر کسی نے حالت حیض میں لفظ صریحی سے طلاق دی تو وہ رجعی ہوگی۔ مگر سنی نہیں ہوگی۔ پس معلوم ہوا کہ طلاق رجعی کے لئے سنی ہونا ضروری نہیں ہے۔ امام ابو یوسفؒ سے روایت ہے کہ اگر کسی نے اپنی بیگم سے کہا انت طالق للبدعة تو بغیر بینونت کی نیت کے بائن طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ طلاق بدعت کبھی تو بینونت کی وجہ سے ہوتی ہے اور کبھی حالت حیض میں واقع کرنے کی وجہ سے ہوتی ہے۔ اس لئے بینونت کو متعین کرنے کے لئے نیت کرنا ضروری ہے۔

اور امام محمدؒ سے روایت ہے کہ اگر بیوی سے انت طالق للبدعة یا انت طالق الشیطان کہا تو اس سے طلاق رجعی واقع ہوگی۔ کیونکہ یہ وصف کبھی حالت حیض میں طلاق دینے کی وجہ سے بھی محقق ہو جاتا ہے۔ پس شک کی وجہ سے بینونت ثابت نہیں ہوگی۔

انت طالق کا لجبل سے طالق دینے کا حکم

وَكَذَا إِذَا قَالَ كَالْجَبَلِ لِأَنَّ التَّشْبِيهَ بِهِ يُوجِبُ زِيَادَةً لَا مَحَالَةَ وَذَلِكَ بِإِثْبَاتِ زِيَادَةِ الْوُصْفِ وَكَذَا إِذَا قَالَ مِثْلَ الْجَبَلِ لِمَا قُلْنَا وَ قَالَ أَبُو يُوسُفَ يَكُونُ رَجْعِيًّا لِأَنَّ الْجَبَلَ شَيْءٌ وَاحِدٌ فَكَانَ تَشْبِيهًا بِهِ فِي تَوْحِيدِهِ.

ترجمہ..... اور ایسے ہی (بائن واقع ہوگی) جبکہ کہا (انت طالق) کا لجبل۔ کیونکہ پہاڑ کے ساتھ تشبیہ یقیناً موجب زیادت ہے۔ اور یہ زیادتی وصف کو ثابت کرنے سے ہوگا۔ اور ایسے ہی جب کہا مثل الجبل اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے ذکر کی۔ اور ابو یوسفؒ نے فرمایا رجعی ہوگی۔ کیونکہ جبل (پہاڑ) شئی واحد ہے۔ پس پہاڑ کے ساتھ تشبیہ اس کے ایک ہونے میں ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): ایک شخص نے اپنی منکوحہ سے انت طالق کا لجبل یا مثل الجبل کہا تو طرفین کے نزدیک ایک طلاق بائن واقع ہوگی۔ اور ابو یوسفؒ کے نزدیک ایک رجعی ہوتی۔

طرفین کی دلیل..... یہ ہے کہ پہاڑ کے ساتھ تشبیہ دینا موجب زیادت ہے۔ اور زیادت کی دو صورتیں ہیں۔ من حیث الاعداد اور من حیث الوصف۔ اور پہاڑ من حیث الاعداد زیادتی کا احتمال نہیں رکھتا کیونکہ پہاڑ اپنی ذات میں واحد ہے۔ پس زیادتی من حیث الوصف مراد ہوگی۔ اور وصف کے اعتبار سے زیادتی بینونت ہے اس لئے طلاق بائن واقع ہوگی۔

امام ابو یوسفؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ پہاڑ شئی واحد ہے۔ لہذا پہاڑ کے ساتھ تشبیہ اس کے ایک ہونے میں ہوگی۔ یعنی جس طرح پہاڑ ایک ہے۔ اسی طرح تجھ کو طلاق ایک ہے لہذا اس تشبیہ سے طلاق بائن کا ہونا لازم نہیں آتا۔

انت طالق اشد الطالق او کالف او ملء البیت سے کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَلَوْ قَالَ لَهَا أَنْتِ طَالِقٌ أَشَدَّ الطَّلَاقِ أَوْ كَالْفِ أَوْ مِلءُ الْبَيْتِ فَهِيَ وَاحِدَةٌ بَائِنَةٌ إِلَّا أَنْ يَنْوِيَ ثَلَاثًا أَمَّا الْأَوَّلُ فَلِأَنَّهُ وَصَفَهُ بِالشِّدَّةِ وَهُوَ الْبَائِنُ لِأَنَّهُ لَا يَحْتَمِلُ الْإِنْتِقَاصَ وَالْإِزْتِفَاضَ أَمَّا الْبَرَجِيُّ فَيَحْتَمِلُهُ وَ إِنَّمَا تَصِحُّ

نِیَّةُ الثَّلَاثِ لِذِكْرِهِ الْمَصْدَرِ وَ أَمَّا الثَّانِي فَلِأَنَّهُ قَدْ يَرَادُ بِهَذَا التَّشْبِيهِ فِي الْقُوَّةِ تَبَارَةً وَ فِي الْعَدَدِ أُخْرَى يُقَالُ هُوَ أَلْفٌ رَجُلٌ وَ يَرَادُ بِهِ الْقُوَّةُ فَيَصِحُّ نِیَّةُ الْأَمْرَيْنِ وَ عِنْدَ فَقْدَانِهَا يَثْبُتُ أَقْلُهُمَا وَ عَنْ مُحَمَّدٍ أَنَّهُ يَقَعُ الثَّلَاثُ عِنْدَ عَدَمِ النِّیَّةِ لِأَنَّهُ عَدَدٌ قَرِيبٌ إِلَى التَّشْبِيهِ فِي الْعَدَدِ ظَاهِرًا فَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ كَعَدَدِ أَلْفٍ وَ أَمَّا الثَّلَاثُ فَلِأَنَّهُ الشَّيْءُ قَدْ يَمْلَأُ النِّیَّتَ لِعَظَمَةِ فِي نَفْسِهِ وَ قَدْ يَمْلَأُ لِكَثْرَتِهِ فَإِنَّ ذَلِكَ نَوَى صَحَّتْ نِیَّتُهُ وَ عِنْدَ انْعِدَامِ النِّیَّةِ ثَبَتَ الْأَقْلُ ثُمَّ الْأَصْلُ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ مَتَى شَبَّهَ الطَّلَاقُ بِشَيْءٍ يَقَعُ بَانِنًا أَى شَيْءٍ كَانَ الْمُشَبَّهَ بِهِ ذَكَرَ الْعِظَمَ أَوْ لَمْ يَذْكُرْ لَمَّا مَرَّ أَنَّ التَّشْبِيهَ يَقْتَضِي زِيَادَةً وَ ضِفًّا وَ عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ أَنَّ ذَكَرَ الْعِظَمَ يَكُونُ بَانِنًا وَ الْأَقْلَ أَى شَيْءٍ كَانَ الْمُشَبَّهَ بِهِ لِأَنَّ التَّشْبِيهَ قَدْ يَكُونُ فِي التَّوَحُّدِ عَلَى التَّجْرِيدِ أَمَّا ذَكَرَ الْعِظَمَ فَلِلزِّيَادَةِ لَا مَحَالَةٍ وَ عِنْدَ زُفَرٍ إِنْ كَانَ الْمُشَبَّهَ بِهِ مِمَّا يُوصَفُ بِالْعِظَمِ عِنْدَ النَّاسِ يَقَعُ بَانِنًا وَ الْأَقْلُ رَجْعِيٌّ وَ قِيلَ مُحَمَّدٌ مَعَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ قِيلَ مَعَ أَبِي يُوسُفَ وَ بَيَانُهُ فِي قَوْلِهِ مِثْلُ رَأْسِ الْإِبْرَةِ مِثْلُ عِظَمِ رَأْسِ الْإِبْرَةِ وَ مِثْلُ الْحَبْلِ مِثْلُ عِظَمِ الْحَبْلِ.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا انت طالق اشد الطلاق یا (انت طالق) کالف یا (انت طالق) مل البيت (گھر بھر) تو ایک بانہ ہوگی۔ مگر یہ کہ تین کی نیت کرے۔ بہر حال اول سواس لئے کہ طلاق کو متصف کیا ہے شدت کے ساتھ اور وہ (شدید) بان ہے۔ کیونکہ بان ٹوٹنے اور چھوٹنے کا احتمال نہیں رکھتی ہے۔ بہر حال رجعی سو وہ اس کا احتمال رکھتی ہے۔ اور تین کی نیت صحیح ہوگی اس کے مصدر کو ذکر کرنے کی وجہ سے۔ اور بہر حال ثانی تو اس لئے کہ کبھی اس سے قوت میں تشبیہ مراد ہوتی ہے اور کبھی عدد میں۔ کہا جاتا ہے ہوالف رجل اور مراد اس سے قوت ہوتی ہے۔ پس دونوں امروں کی نیت کرنا صحیح ہے۔ اور نیت کے مفقود ہونے کے وقت ان دونوں میں کا اول ثابت ہوگا۔ اور امام محمد سے مروی ہے کہ عدم نیت کے وقت تین واقع ہوں گی۔ کیونکہ الف عدد ہے۔ پس اس سے ظاہراً تشبیہ فی العدد مراد ہوگی۔ پس ہو گیا جیسا کہ جب کہا انت طالق کعد الف اور بہر حال تیسرا تو اس لئے کہ کبھی گھر کو بھر دیتی ہے اپنے بڑا ہونے کی وجہ سے اور کبھی بھر دیتی ہے اپنی کثرت کی وجہ سے پس جو بھی نیت کرے گا اس کی نیت صحیح ہوگی اور نیت کے معدوم ہونے کے وقت اقل ثابت ہوگا۔

پھر ضابطہ ابوحنیفہ کے نزدیک یہ ہے کہ جب طلاق کو کسی چیز کے ساتھ تشبیہ دی گئی تو طلاق بان واقع ہوگی۔ مشبہ بہ کچھ بھی ہو (لفظ) عظم مذکور ہو یا نہ کو نہ ہو۔ کیونکہ گذر چکا کہ تشبیہ زیادتی وصف کا تقاضا کرتی ہے۔ اور ابو یوسف کے نزدیک اگر (لفظ) عظم مذکور ہے تو بان ہوگی ورنہ نہیں مشبہ بہ کچھ بھی ہو۔ کیونکہ تشبیہ کبھی ایک ہونے میں ہوتی ہے عظمت کے معنی سے خالی کر کے۔ بہر حال عظم کا ذکر تو یقیناً زیادت کے لئے ہے اور امام زفر کے نزدیک اگر مشبہ بہ ان چیزوں میں سے ہے جس کو بڑا ہونے کے ساتھ موصوف کیا جاسکتا ہے لوگوں کے نزدیک تو بان واقع ہوگی۔ ورنہ تو وہ رجعی ہے۔ اور کہا گیا کہ امام محمد ابوحنیفہ کے ساتھ ہیں اور کہا گیا کہ ابو یوسف کے ساتھ ہیں۔

اور اس اختلاف کا نظہور اس کے قول مثل راس الابسرہ..... الخ میں ہے۔ یعنی سوئی کے ناکے کے مثل سوئی کے ناکے کی بڑائی کے مثل اور اڑ کے مثل، پہاڑ کی بڑائی کے مثل۔

ترجہ..... عبارت میں تشبیہ کی تین مثالیں ذکر کی گئی ہیں۔ ان تینوں کا حکم یہ ہے کہ طلاق بان واقع ہوگی۔ اگر تین کی نیت کی تو تین واقع ہو جائیں صاحب ہدایہ تینوں کو مدلل فرما رہے ہیں۔ چنانچہ اول کی دلیل یہ ہے کہ انت طالق اشد الطلاق میں طلاق کو وصف شدت کے ساتھ متصف کیا یہ شدت بیہوشی کے ذریعہ حاصل ہوگی کیونکہ بیہوشی کے بعد طلاق ٹوٹنے پھوٹنے کا احتمال نہیں رکھتی ہے۔ اس وجہ سے ہم نے کہا کہ اس لفظ

کتاب الطلاق ۶۴ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 سے طلاق بائن واقع ہوگی البتہ اگر نیت بخلات پائی گئی تو تین واقع ہو جائیں گی کیونکہ اس شخص نے مصدر طلاق ذکر کیا ہے تقدیری عبارت ہے انت
 طالق طلاقا ہوا شد الطلاق - اور مصدر اسم جنس ہونے کی وجہ سے بغیر وصف شدید کے تین کا احتمال رکھتا ہے۔ پس وصف شدت کے ساتھ تو بدرجہ اولیٰ
 تین کا احتمال رکھے گا۔

اور دوسری مثال یعنی انت طالق کالف - سو اس سے طلاق بائن اس لئے واقع ہوگی کہ کبھی کالف سے قوت میں تشبیہ دینا مراد ہوتا ہے۔ اور
 کبھی عدد میں جیسے لوگ کہتے ہیں ہوا الف رجل وہ ایک ہزار آدمیوں کے برابر ہے۔ یہاں قوت میں تشبیہ دینا مراد ہے۔ بہر حال اس کلام میں جب
 دو احتمال ہیں تو دونوں کی نیت کرنا درست ہے اور اگر نیت نہ ہو تو ان دونوں میں جو اقل ہے وہ ثابت ہو جائے گا اور ظاہر ہے کہ ایک بائنہ اقل ہے
 بمقابلہ تین طلاقوں کے اس وجہ سے ایک بائنہ واقع ہوگی۔ امام محمد سے روایت ہے کہ عدم نیت کی صورت میں تین واقع ہوں گی کیونکہ الف عدد ہے
 پس ظاہر یہ ہے کہ اس سے تشبیہ فی العدد مراد ہو۔ لہذا ایسا ہو گیا جیسا کسی نے کہا انت طالق کعد الف اور اس صورت میں بالاتفاق تین واقع ہوں
 گی۔ لہذا کالف کہنے کی صورت میں بھی تین واقع ہونی چاہئیں۔

اور تیسری مثال یعنی انت طالق مل البیت - اس سے طلاق بائن واقع ہونے کی وجہ یہ ہے کہ کبھی گھر بھڑکتی ہے فی نفسہ عظیم اور بڑا ہونے
 کی وجہ سے۔ اور کبھی گھر بھڑکتی ہے اپنی کثرت کی وجہ سے۔ پس طلاق میں عظمت ظاہر ہوگی ابانت کے ذریعہ اور کثرت ظاہر ہوگی تین کے ذریعہ۔ لہذا
 ان دونوں احتمالات میں سے جس کی بھی نیت کرے گا درست ہوگی۔ اور عدم نیت کے وقت اقل ثابت ہوگا اور اقل ایک طلاق بائن ہے۔

ثم الاصل سے صاحب ہدایہ نے ایک ضابطہ بیان فرمایا ہے جس پر ائمہ ثلاثہ اور امام زفر کے اقوال مبنی ہیں۔ ضابطہ یہ ہے کہ اگر طلاق کو ایسے وصف
 کے ساتھ موصوف کیا گیا جس کے ساتھ طلاق کو موصوف نہیں کیا جاتا تو یہ وصف لغو ہوگا۔ اور طلاق رجعی واقع ہوگی۔ مثلاً کہا انت طلاق طلاقاً لا
 یقع علیک اور اگر ایسا وصف ہے جس کے ساتھ طلاق کو متصف کیا جاتا ہے تو اس کی دو صورتیں ہیں مفید زیادت ہے یا نہیں۔ اگر زیادتی کا فائدہ نہیں
 دیتا تو اس صورت میں بھی طلاق رجعی واقع ہوگی۔ مثلاً کہا انت طالق احسن الطلاق یا اجمل الطلاق یا اکمل الطلاق یا افضل الطلاق۔ اور
 اگر مفید زیادت ہے تو حضرت امام ابو حنیفہ فرماتے ہیں کہ طلاق کو جب کسی چیز کے ساتھ تشبیہ دیجائے تو طلاق بائن واقع ہوگی مشبہ بہ کچھ بھی ہو۔ لفظ
 عظیم تشبیہ میں مذکور ہو یا مذکور نہ ہو، دلیل سابق میں گذر چکی کہ مطلقاً تشبیہ زیادتی وصف کا تقاضا کرتی ہے۔ امام ابو یوسف فرماتے ہیں کہ اگر لفظ عظیم
 تشبیہ میں مذکور ہے تو طلاق بائن واقع ہوگی ورنہ نہیں۔ مشبہ بہ کچھ بھی ہو، اس لئے کہ تشبیہ کبھی عظمت کے معنی خالی کر کے صرف ایک ہونے میں ہوتی
 ہے اور لفظ عظیم کا ذکر تو یقیناً زیادتی کے معنی پیدا کرے گا اور امام زفر فرماتے ہیں کہ اگر مشبہ یہاں کی چیز ہے جو لوگوں کے نزدیک عظیم شمار ہوتی ہے تو اس
 صورت میں طلاق بائن واقع ہوگی ورنہ رجعی ہوگی لفظ عظیم مذکور ہو یا مذکور نہ ہو۔ امام محمد کا قول مضطرب ہے۔ ابو حنیفہ کے ساتھ بھی ہو سکتا ہے۔ اور
 ابو یوسف کے ساتھ بھی۔ اس اختلاف کا ثمرہ مندرجہ ذیل مثالوں میں ظاہر ہوگا۔ انت طالق مثل رأس الابرہ - اس مثال میں امام صاحب کے
 نزدیک بائن ہوگی۔ اور امام ابو یوسف اور امام زفر کے نزدیک رجعی ہوگی۔ اور انت طالق مثل عظم رأس الابرہ میں امام صاحب اور ابو یوسف کے
 نزدیک بائن ہوگی۔ اور امام زفر کے نزدیک رجعی اور انت طالق مثل الجبل میں امام صاحب اور امام زفر کے نزدیک بائن ہوگی اور ابو یوسف کے
 نزدیک رجعی اور انت طالق مثل عظم الجبل میں تینوں کے نزدیک بائن ہوگی۔ امام صاحب کے نزدیک تشبیہ کی وجہ سے اور ابو یوسف کے نزدیک
 عظیم مذکور ہونے کی وجہ سے۔ اور امام زفر کے نزدیک اس لئے کہ جبل عام لوگوں کے نزدیک عظیم ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

انت طالق تطلیقة شديدة او عریضة او طويلة سے ایک طلاق بائنہ واقع ہوگی

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ تَطْلِيقَةً شَدِيدَةً أَوْ عَرِيزَةً أَوْ طَوِيلَةً فَهِيَ وَاحِدَةٌ بَائِنَةٌ لِأَنَّ مَا لَا يُمْكِنُ تَدَارُكُهُ يُشْتَدُّ
 عَنْ تَدَارُكِهِ يُقَالُ لِهَذَا الْأَمْرِ طَوِيلٌ وَعَرِضٌ وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ يَقَعُ بِهَا رَجْعٌ

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۲۵۵ کتاب الطلاق
هَذَا الْوَصْفَ لَا يَلِيقُ بِهِ فَيُلْغَوُ وَلَوْ نَوَى الثَّلَاثَ فِي هَذِهِ الْفُصُولِ صَحَّتْ نِيَّتُهُ لِتَنَوَّعِ الْبَيِّنَاتِ عَلَى مَا مَرَّ
وَالْوَاقِعُ بِهَا بَائِنٌ.

ترجمہ..... اور اگر کھانت طالق تطلیقہ شدیدۃ یا تطلیقہ عربیۃ یا تطلیقہ طویلۃ تو یہ ایک بائنہ ہے۔ کیونکہ وہ طلاق جس کا تذکرہ ممکن نہ ہو شوہر پر سخت ہوگی۔ اور وہ بائن ہے۔ اور وہ جس کا تذکرہ دشوار ہو اس کو کہا جاتا ہے کہ یہ لمبا چوڑا کام ہے۔ اور ابو یوسفؒ سے روایت ہے کہ ان الفاظ سے طلاق رجعی واقع ہوگی۔ کیونکہ یہ وصف طلاق کے مناسب نہیں ہے۔ لہذا لغو ہوگا۔ اور اگر ان تمام صورتوں میں تین کی نیت کی تو اس کی نیت صحیح ہوگی۔ بینونت کے منقسم ہونے کی وجہ سے اور ان الفاظ سے جو واقع ہوگی وہ بائن ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے طلاق کے ساتھ وصف شدید یا طویل یا عریض ذکر کر دیا تو اس سے طلاق بائن واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ شوہر پر وہ طلاق شاق اور سخت ہوگی۔ جس کا تذکرہ رجعت وغیرہ سے ممکن نہ ہو اور ظاہر ہے کہ یہ بات طلاق بائن سے حاصل ہو سکتی ہے۔ اس وجہ سے ان کلمات سے بینونت کا حکم نکالیا گیا ہے اور دشوار کام جس کا تذکرہ ممکن نہ ہو اس کے بارے میں کہا جاتا ہے کہ یہ کام لمبا چوڑا ہے۔ ابو یوسفؒ سے ایک روایت یہ ہے کہ ان الفاظ سے طلاق رجعی واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ یہ وصف (شدت وغیرہ) طلاق کے مناسب نہیں۔ کیونکہ یہ اوصاف صفات اجسام میں سے ہے۔ اور طلاق اعراض کے قبیلہ سے ہے۔ لہذا یہ وصف لغو ہوگا۔ اور انت طالق سے طلاق رجعی واقع ہو جائے گی اور انت بائن سے لے کر یہاں تک تمام صورتوں میں اگر تین طلاق کی نیت کی تو تین واقع ہو جائیں گی۔ کیونکہ بینونت کی دو قسمیں ہیں بینونت غلیظہ اور بینونت خفیہ پس جب اس شخص نے تین کی نیت کی تو گویا دو نوع میں سے بینونت غلیظہ کی نیت کی ہے اور اپنے کلام کے محتمل کی نیت کرنا صحیح ہے۔ اس لئے تین طلاقیں کی نیت صحیح ہوگی۔ واللہ اعلم

دخول سے پہلے طلاق دینے کا بیان..... دخول سے پہلے تین طلاقیں دینے کا حکم

فَصَلَّ فِي الطَّلَاقِ قَبْلَ الدُّخُولِ وَإِذَا طَلَّقَ الرَّجُلُ امْرَأَتَهُ ثَلَاثًا قَبْلَ الدُّخُولِ بِهَا وَقَعْنَ عَلَيْهَا لِأَنَّ الْوَاقِعَ مُضَدَّرٌ مَحْذُوفٌ لِأَنَّ مَعْنَاهُ طَلَاقًا ثَلَاثًا عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ فَلَمْ يَكُنْ قَوْلُهُ أَنْتَ طَالِقٌ إِنْقَاعًا عَلَى حِدَةٍ فَيَقَعَنَّ جُمْلَةً.

ترجمہ..... (یہ) فصل (عورت کے ساتھ) دخول سے پہلے طلاق دینے کے (بیان) میں ہے اور جب مرد نے اپنی بیوی کو طلاق دی اس کے ساتھ دخول سے پہلے تو اس پر سب واقع ہو جائیں گی۔ کیونکہ واقع ہونے والا تو مصدر محذوف ہے اس لئے کہ اس کے معنی ہیں طلاقاً ثلاثاً ہم اس کو بیان کر چکے ہیں۔ پس اس کا قول انت طالق علیحدہ ایجاب نہیں ہوگا۔ لہذا سب طلاقیں یکبارگی واقع ہو گئیں۔

تشریح..... چونکہ نکاح دخول کے لئے ہوتا ہے۔ اس لئے طلاق بعد الدخول اصل ہے اور قبل الدخول خلاف اصل ہے۔ مصنف ہدایہؒ نے اصل کو پہلے بیان فرمایا ہے اور خلاف اصل کو بعد میں۔

مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے اپنی بیوی سے قبل الدخول انت طالق ثلثاً کہا تو تینوں طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ دلیل یہ ہے کہ سابق میں گذر چکا کہ جب وصف طلاق عدد کے ساتھ ملا کر ذکر کیا جائے تو طلاق عدد سے واقع ہوگی نہ کہ وصف سے۔ کیونکہ وقوع طلاق درحقیقت مصدر محذوف سے ہوتا ہے۔ اور یہ عدد اس کی صفت واقع ہوگا۔ پس انت طالق ثلاثاً کے معنی ہوں گے انت طالق طلاقاً ثلاثاً۔ پس انت طالق سے علیحدہ طلاق واقع نہیں ہوگی۔ بلکہ طلاقاً ثلاثاً سے یکبارگی تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔

اگر جدا تین طلاقیں دیں تو پہلی سے بائندہ ہو جائے گی

فَإِنْ فَرَّقَ الطَّلَاقَ بَانَتْ بِالْأُولَى وَلَمْ تَقَعْ الثَّانِيَةُ وَالثَّلَاثَةُ وَذَلِكَ مِثْلُ أَنْ يَقُولَ أَنْتِ طَالِقٌ طَالِقٌ طَالِقٌ لِأَنَّ كُلَّ وَاحِدٍ إِنْقَاعٌ عَلَى حَدِّهِ إِذْ لَمْ يَذْكُرْ فِي آخِرِ كَلَامِهِ مَا يَغَيِّرُ صَدْرَهُ حَتَّى يَتَوَقَّفَ عَلَيْهِ فَتَقَعِ الْأُولَى فِي الْحَالِ فَتَصَادِفُهَا الثَّانِيَةُ وَهِيَ مَبَانَةٌ.

ترجمہ..... پس اگر اس نے طلاق کو متفرق کیا تو پہلی سے بائندہ ہوگئی اور دوسری اور تیسری واقع نہیں ہوئی۔ اور یہ مثلاً کہے کہ انت طالق طالق طالق کیونکہ (ان میں سے) ہر ایک علیحدہ ایقاع ہے۔ کیونکہ اپنے کلام کے آخر میں اس نے ایسا کلمہ ذکر نہیں کیا جو اول کلام کو بدل ڈالے۔ یہاں تک کہ (واقع ہونا) اس امر پر موقوف ہے پس پہلی فی الحال واقع ہو جائے گی۔ پھر دوسری اس کو پہنچے گی درآنحالیکہ وہ بائندہ ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر تین طلاقوں کو متفرق کیا مثلاً کہا انت طالق۔ طالق طالق تو پہلے لفظ طلاق سے عورت بائندہ ہو جائے گی۔ اور دوسری اور تیسری واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ ان دونوں کے وقوع کے لئے عورت محل باقی نہیں رہی لہذا یہ دونوں لفظ لغو ہوں گے۔

صاحب ہدایہ کی دلیل سے پہلے بطور مقدمہ کے یہ بات ذہن نشین کر لیجئے کہ اگر تین طلاقوں کو متفرق کیا ہے اور آخر کلام میں شرط یا استثناء وغیرہ ایسی چیز ہے جو اول کلام کو بدل ڈالے تو اس صورت میں غیر مدخول بہا پر بھی تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ مثلاً غیر مدخول بہا بیوی سے کہا انت طالق طالق ان دخلت الدار۔ تو یہاں دخول دار کے بعد تینوں طلاقیں بیک وقت واقع ہو جائیں گی۔

اس مقدمہ کے بعد دلیل کا حاصل یہ ہے کہ انت طالق طالق طالق میں سے ہر ایک علیحدہ ایقاع طلاق ہے۔ کیونکہ آخر کلام میں کوئی چیز اول کلام کو بدل دینے والی نہیں ہے۔ جس پر اول کلام موقوف ہوتا۔ پس اول لفظ طالق سے فی الحال طلاق ہو جائے گی۔ اس کے بعد دوسری اور تیسری ایسے حال میں واقع ہوگی کہ وہ عورت بائندہ ہو چکی ہے۔ اور ایسی بائندہ کہ اس پر عدت بھی واجب نہ ہو وہ محل طلاق نہیں ہوتی ہے۔

انت طالق واحدة وواحدة سے طلاق دینے کا حکم

وَكَذَا إِذَا قَالَ لَهَا أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةٌ وَوَاحِدَةٌ وَقَعَتْ وَاحِدَةٌ لِمَا ذَكَرْنَا أَنَّهَا بَانَتْ بِالْأُولَى وَلَوْ قَالَ لَهَا أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةٌ فَمَاتَتْ قَبْلَ قَوْلِهِ وَاحِدَةٌ كَانَ بَاطِلًا لِأَنَّهُ قَرَنَ الْوَصْفَ بِالْعَدَدِ فَكَانَ الْوَاقِعُ هُوَ الْعَدَدُ فَإِذَا مَاتَتْ قَبْلَ ذِكْرِ الْعَدَدِ فَاتِ الْمَحَلِّ قَبْلَ الْإِنْقَاعِ بَطُلٌ وَكَذَا إِذَا قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ ثُنْتَيْنِ أَوْ ثَلَاثًا لِمَا بَيَّنَّا وَهَذِهِ تُجَانِسُ مَا قَبْلَهَا مِنْ حَيْثُ الْمَعْنَى.

ترجمہ..... اور ایسے ہی جب کہا عورت سے انت طالق واحدة وواحدة تو ایک واقع ہوگی اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے ذکر کی ہے کہ وہ عورت پہلی سے بائندہ ہوگئی اور اگر اس سے کہا انت طالق واحدة پھر اس کے قول واحدة سے پہلے مرگئی تو (یہ کلام) رائیگاں گیا۔ کیونکہ (شوہر) نے وصف طلاق کو عدد کے ساتھ ملانا چاہا تو واقع عدد ہوگا۔ پس جب وہ عدد کے ذکر سے پہلے مرگئی تو (طلاق) واقع کرنے سے پہلے محل فوت ہو گیا تو (طلاق) رائیگاں گئی۔

اور ایسے ہی جب کہا انت طالق ثنیتین یا ثلاثاً۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی۔ اور یہ معنی کے اعتبار سے ما قبل کے ہم جنس ہے۔

تشریح..... مسئلہ..... اگر شوہر نے اپنی غیر مدخول بہا بیوی سے کہا انت طالق واحدة او واحدة تو اس صورت میں ایک بائن واقع ہوگی۔ ما قبل میں دلیل گزر چکی کہ وہ پہلے واحدة سے بائندہ ہوگئی پس دوسرا واحدة لغو ہوگا۔

دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی غیر مدخول بہا بیوی سے انت طالق واحدہ کہا۔ لیکن واحدہ کہنے سے پہلے مرگئی یا انت طالق ثنین کہا اور ثنین کا تلفظ کرنے سے پہلے ہی مرگئی یا انت طالق ثلاثہ کہا۔ اور ثلاثہ کہنے سے پہلے مرگئی تو ان تینوں صورتوں میں کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور شوہر کا کلام لغو ہو جائے گا۔

دلیل یہ ہے کہ شوہر نے وصف طلاق کو عدد کے ساتھ ملایا ہے۔ اور وقوع طلاق میں عدد معتبر ہوگا نہ کہ وصف۔ لیکن جب وہ عدد ذکر کرنے سے پہلے ہی مرگئی تو ایقاع طلاق سے پہلے ہی محل فوت ہو گیا۔ لہذا اس کا کلام باطل ہوگا اور طلاق واقع نہیں ہوگی۔

وہذا تجانس..... الخ سے فرماتے ہیں کہ یہ تینوں مسائل من حیث المعنی ماقبل کے ہم جنس ہیں۔ ماقبل سے مراد یہ مسئلہ ہے کہ شوہر نے اپنی غیر مدخول بہا بیوی سے انت طالق ثلاثہ کہا۔ اس مماثلت کا حاصل یہ ہے کہ ایقاع طلاق میں عدد معتبر ہے نہ کہ وصف۔ لہذا یہ مسائل ثلاثہ مسئلہ متقدمہ کے مماثل ہوں گے۔ مگر ان دونوں کے حکم میں تفاوت ہے۔ کیونکہ مسئلہ متقدمہ میں طلاق واقع ہوگی اس لئے کہ عدد نے اس عورت کو منکوحہ ہونے کی حالت میں پایا ہے اور یہاں واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ عدد نے اس کو مردار ہونے کی حالت میں پایا ہے، جو وقوع طلاق کا محل نہیں۔

انت طالق واحده قبل واحده او بعدها واحده سے ایک طلاق واقع ہوگی۔

وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةً قَبْلَ وَاحِدَةٍ أَوْ بَعْدَهَا وَاحِدَةً وَقَعَتْ وَاحِدَةً وَالْأَصْلُ أَنَّهُ مَتَى ذَكَرَ شَيْئَيْنِ وَأَدْخَلَ بَيْنَهُمَا حَرْفَ الظَّرْفِ إِنْ قَرَنَهَا بِهَاءٍ الْكِتَابَةِ كَانَ صِفَةً لِلْمَذْكُورِ آخِرًا كَقَوْلِهِ جَاءَ نَبِيٌّ زَيْدٌ قَبْلَهُ عَمْرُو وَإِنْ لَمْ يَقْرِنَهَا بِهَاءٍ الْكِتَابَةِ كَانَتْ صِفَةً لِلْمَذْكُورِ أَوْ لَا كَقَوْلِهِ جَاءَ نَبِيٌّ زَيْدٌ قَبْلَ عَمْرٍو وَإِيقَاعُ الطَّلَاقِ فِي الْمَاضِي إِبْقَاعٌ فِي الْحَالِ لِأَنَّ الْإِسْنَادَ لَيْسَ فِي وَسْعِهِ فَالْقَبْلِيَّةُ فِي قَوْلِهِ أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةً قَبْلَ وَاحِدَةٍ صِفَةٌ لِلْأُولَى فَتَبَيَّنَ بِالْأُولَى فَلَا تَقَعُ الثَّانِيَّةُ وَالْبُعْدِيَّةُ فِي قَوْلِهِ بَعْدَهَا وَاحِدَةً صِفَةٌ لِلْآخِرَةِ فَحَصَلَتْ الْإِبَانَةُ بِالْأُولَى وَلَوْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةً قَبْلَهَا وَاحِدَةً تَقَعُ ثِنْتَانِ لِأَنَّ الْقَبْلِيَّةَ صِفَةٌ لِلثَّانِيَّةِ لَا تَصَالِيهَا بِحَرْفِ الْكِتَابَةِ فَاقْتَضَى إِبْقَاعُهَا فِي الْمَاضِي وَإِيقَاعُ الْأُولَى فِي الْحَالِ غَيْرَ أَنَّ الْإِيقَاعَ فِي الْمَاضِي إِبْقَاعٌ فِي الْحَالِ أَيْضًا فَتَقَرَّرَ أَنَّ فَتَقَعَانَ وَكَذَا إِذَا قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ وَاحِدَةً بَعْدَ وَاحِدَةٍ تَقَعُ ثِنْتَانِ لِأَنَّ الْبُعْدِيَّةَ صِفَةٌ لِلْأُولَى فَاقْتَضَى إِبْقَاعُ الْوَاحِدَةِ فِي الْحَالِ وَإِيقَاعُ الْآخِرَى قَبْلَ هَذِهِ فَتَقَرَّرَ أَنَّ

ترجمہ..... اور اگر (غیر مدخول بہا سے) کہا انت طالق واحدہ قبل واحدہ یا بعدہا واحدہ تو ایک واقع ہوگی۔ اور قاعدہ یہ ہے کہ جب دو چیزوں کو ذکر کیا اور ان دونوں کے درمیان کلمہ ظرف داخل کیا ہے تو اگر کلمہ ظرف کو ہاء کتابیہ (ضمیر) کے ساتھ متصل کیا ہے تو ظرف (اسکی) صفت ہوگا جو آخر میں مذکور ہے جیسے اس کا قول جاءني زيد قبله عمر۔ اور اگر ظرف کو ہاء کتابیہ کے ساتھ متصل نہیں کیا تو ظرف مذکور اولیٰ کی صفت ہوگا۔ جیسے اس کا قول جاءني زيد قبل عمر۔ اور طلاق کو ماضی میں واقع کرنا فی الحال واقع کرنا ہے۔ کیونکہ (ماضی کی طرف) نسبت اس کی قدرت میں نہیں ہے۔ پس قبلیت اس کے قول انت طالق واحدہ قبل واحدہ میں اولیٰ کی صفت ہے۔ پس اولیٰ سے بابتہ ہو جائے گی اور دوسری واقع نہیں ہوگی اور بعدیت اس کے قول بعدہا واحدہ میں صفت ہے اخیرہ کی۔ لہذا ابانت اولیٰ کے ذریعہ حاصل ہوگی اور اگر کہا انت طالق واحدہ قبلہا واحدہ تو دو واقع ہوں گی۔ کیونکہ قبلیت صفت ہے ثانیہ کی اس کے متصل ہونے کی وجہ سے حرف کتابیہ (ضمیر) کے ساتھ۔ پس تقاضا کیا ثانیہ کو ماضی میں واقع کرنے کا اور اولیٰ کو فی الحال واقع کرنے کا مگر یہ کہ ایقاع فی الماضی ایقاع فی الحال ہوتا ہے۔ لہذا (اولیٰ و ثانیہ) دونوں مقترن ہوں گی۔ اور دونوں واقع ہو جائیں گی۔ اور ایسے ہی جب کہا انت طالق واحدہ بعد واحدہ تو دو واقع ہوں گی۔ کیونکہ بعدیت اولیٰ کی صفت ہے۔ پس تقاضا کیا واحدہ اولیٰ کو واقع کرنے کا فی الحال۔ اور

واحدہ ثانیہ کو اس سے پہلے واقع کرنے کا۔ لہذا دونوں مقترن ہوں گی۔

تشریح اس عبارت میں طلاق قبل الدخول کی چار صورتیں اور زیر بحث ہیں۔

(۱) انت طالق واحده قبل واحده (۲) انت طالق واحده بعدھا واحده

(۳) انت طالق واحده قبلھا واحده (۴) انت طالق واحده بعد واحده

پہلی دو صورتوں میں ایک طلاق واقع ہوگی۔ اور بعد کی دو صورتوں میں دو طلاقیں واقع ہوں گی۔ یہ ذہن نشین رکھا جائے کہ لفظ قبل تقدیم کے لئے آتا ہے اور لفظ بعد تاخیر کے لئے۔

یہ چاروں صورتیں دو اصول پر موقوف ہیں۔ جن کو مصنفؒ نے کتاب میں ذکر فرمایا ہے۔ اول یہ کہ ظرف یعنی لفظ قبل اور بعد جب ہاء کنایہ یعنی ضمیر کے ساتھ مقید کیا جائے تو ظرف بعد کے لئے صفت ہوگا۔ اور اگر ہاء کنایہ کے ساتھ مقید نہ کیا جائے تو اپنے ماقبل کی صفت ہوگا (یہاں صفت سے صفت معنوی مراد ہے نہ کہ صفت نحوی) اس اصول کی وضاحت ان دو مثالوں سے ہو جائے گی۔ جاء فی زید قبلہ عمر اور جاء فی زید قبل عمر۔ پہلی مثال میں قبلیت مابعد یعنی عمر کی صفت ہے۔ مطلب ہوگا کہ عمر پہلے آیا اور زید بعد میں۔ اور دوسری مثال میں قبلیت ماقبل یعنی زید کی صفت ہے۔ یعنی زید پہلے آیا اور عمر بعد میں۔

دوسرا اصول یہ ہے کہ ایقاع فی الماضی ایقاع فی الحال ہوتا ہے یعنی زمانہ ماضی کی جانب منسوب کر کے اگر طلاق واقع کی جائے تو وہ زمانہ حال میں واقع ہوگی نہ کہ ماضی میں۔ کیونکہ ماضی کی طرف نسبت کرتے ہوئے طلاق واقع کرنا انسان کی قدرت سے خارج ہے۔ یعنی یہ ممکن نہیں کہ کوئی شخص آج انت طالق اس کے ذریعہ طلاق دے اور وہ طلاق کل گزشتہ میں واقع بھی ہو جائے۔ ان دو اصول کے علاوہ ایک بات اور یاد رکھئے وہ یہ کہ غیر مدخول بہا عورت ایک طلاق سے بائن ہو جاتی ہے۔ اور اس پر عدت واجب نہیں ہوتی اور نہ ہی ایک کے بعد محل طلاق رہتی ہے۔

اب اگر کسی نے اپنی غیر مدخول بہا بیوی سے کہا انت طالق واحده قبل واحده اس صورت میں لفظ قبل ماقبل کی صفت ہوگا اور معنی یہ ہوں گے کہ واحدہ اولیٰ پہلے واقع ہوئی اور واحدہ ثانیہ بعد میں۔ پس جب واحدہ اولیٰ واقع ہوئی تو غیر مدخول بہا بائن ہوگئی اور واحدہ ثانیہ کے لئے محل باقی نہ رہنے کی وجہ سے واحدہ ثانیہ لغو ہوگئی۔ پس ثابت ہوا کہ اس صورت میں ایک واقع ہوگی۔ اور اگر کہا انت طالق واحده بعدھا واحده اس صورت میں لفظ بعد مابعد کی صفت ہوگا۔ معنی یہ ہوں گے کہ تجھ کو ایک طلاق ہے اس کے بعد ایک ہے۔ یعنی واحدہ اولیٰ سے غیر مدخول بہا بائن ہوگئی اس کے بعد واحدہ ثانیہ محل طلاق فوت ہونے کی وجہ سے لغو ہو جائے گی۔ لہذا اس صورت میں بھی ایک ہی واقع ہوگی۔

اور اگر کہا انت طالق واحده قبلھا واحده۔ اس صورت میں لفظ قبل مابعد کی صفت ہوگا۔ یعنی تجھ کو ایک طلاق ہے اس سے پہلے ایک۔ یہ کلام تقاضا کرتا ہے ایقاع ثانیہ کا ماضی میں اور ایقاع اولیٰ کا حال میں۔ اور چونکہ ایقاع فی الماضی ایقاع فی الحال ہوتا ہے۔ لہذا دونوں طلاقیں زمانہ حال میں ساتھ ساتھ واقع ہوں گی۔ اور غیر مدخول بہا بیوی کو یکبارگی دو طلاقیں دی جاسکتی ہیں۔ اس لئے اس صورت میں دو واقع ہوں گی۔

اور اگر کہا انت طالق واحده بعد واحده یعنی تجھ کو ایک طلاق ہے بعد ایک کے اس صورت میں لفظ بعد ماقبل کی صفت ہوگا۔ اور یہ کلام تقاضا کرے گا اولیٰ کو واقع کرنے کا زمانہ حال میں اور ثانیہ کو اولیٰ سے پہلے۔ اور ظاہر ہے کہ اولیٰ کے وقوع سے پہلے کا زمانہ ماضی ہوگا تو گو یا کہ ثانیہ کو زمانہ ماضی میں واقع کیا گیا ہے۔ اور چونکہ ایقاع فی الماضی ایقاع فی الحال ہوتا ہے لہذا یہ دونوں طلاقیں زمانہ حال میں ساتھ ساتھ واقع ہوں گی۔ اس وجہ سے اس صورت میں بھی غیر مدخول بہا پر دو واقع ہو جائیں گی۔

انت طالق واحدة مع واحدة او معها واحدة سے دو طلاقیں واقع ہوں گی

وَلَوْ قَالَ أَنْتَ طَالِقٌ وَاحِدَةٌ مَعَ وَاحِدَةٍ أَوْ مَعَهَا وَاحِدَةٌ تَقَعُ ثِنْتَانِ لِأَنَّ كَلِمَةَ مَعَ لِلْقِرَانِ وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ فِي قَوْلِهِ مَعَهَا وَاحِدَةٌ تَقَعُ وَاحِدَةٌ لِأَنَّ الْكِنَايَةَ تَقْتَضِي سَبْقَ الْمُكْنَى عَنْهُ لَا مَحَالَةَ وَفِي الْمَدْخُولِ بِهَا تَقَعُ ثِنْتَانِ فِي الْوُجُوهِ كُلِّهَا لِقِيَامِ الْمُحَلِّيةِ بَعْدَ وَقُوعِ الْأَوَّلَى.

ترجمہ..... اور اگر کہا تجھ کو ایک طلاق ہے ایک کے ساتھ یا اس کے ساتھ ایک تو دو واقع ہو جائیں گی۔ کیونکہ کلمہ مع اتصال کے لئے آتا ہے اور ابو یوسف سے روایت ہے کہ شوہر کے قول معھا واحدة میں ایک واقع ہوگی۔ کیونکہ کنایہ مقتضی ہے کہ جس سے کنایہ کیا گیا ہے وہ سابق ہو اور مدخول بہا میں تمام صورتوں میں دو واقع ہوں گی۔ پہلی کے واقع ہونے کے بعد محل طلاق موجود ہونے کی وجہ سے۔

تشریح..... مسئلہ، اگر کسی نے کہا انت طالق واحدة مع واحدة یا انت طالق واحدة معها واحدة تو دو طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ دلیل یہ ہے کہ کلمہ مع اقتران و اتصال کے لئے آتا ہے پس حاصل یہ ہوگا کہ دونوں ساتھ ساتھ واقع ہوئیں۔ امام ابو یوسف کی ایک روایت یہ ہے کہ معھا واحدة کی صورت میں ایک واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ ضمیر سبقت مرجع کا وجود اقتضا کرتی ہے اور طلاق میں واحدة جو مرجع ہے، اس کا وجود وقوع سے ہوگا تو اب صورت یہ ہوگی کہ واحدة اولی پہلے واقع ہوئی اور وقوع ثانیہ کے وقت محل طلاق ہونا فوت ہو گیا۔ لہذا ثانیہ لغو ہوگی۔ مصنف فرماتے ہیں کہ مذکورہ تمام صورتوں میں مدخول بہا پر دو واقع ہوں گی۔ کیونکہ مدخول بہا ایک کے واقع ہونے کے بعد بھی محل طلاق رہتی ہے۔

ان دخلت الدار فانت طالق واحدة کے الفاظ سے طلاق دے دی اور عورت گھر

میں داخل ہوئی ایک طلاق واقع ہوگی یادو..... اقوال فقہاء

وَلَوْ قَالَ لَهَا إِنْ دَخَلْتَ الدَّارَ فَأَنْتَ طَالِقٌ وَاحِدَةٌ وَوَاحِدَةٌ فَدَخَلَتْ وَقَعَتْ عَلَيْهَا وَاحِدَةٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ لَا تَقَعُ ثِنْتَانِ وَلَوْ قَالَ لَهَا أَنْتَ طَالِقٌ وَاحِدَةٌ وَوَاحِدَةٌ إِنْ دَخَلْتَ الدَّارَ فَدَخَلَتْ طَلَّقْتَ ثِنْتَيْنِ بِالْإِجْمَاعِ لَهُمَا أَنَّ حَرْفَ الْوَاوِ لِلْجَمْعِ الْمُطْلَقِ فَتَعْلَقْنَ جُمْلَةً كَمَا إِذَا نَصَّ عَلَى الثَّانِيَةِ أَوْ آخِرِ الشَّرْطِ وَلَهُ أَنَّ الْجَمْعَ الْمُطْلَقَ يَحْتَمِلُ الْقِرَانَ وَالتَّرْتِيبَ فَعَلَى إِبْتِغَاءِ الْأَوَّلِ تَقَعُ ثِنْتَانِ وَعَلَى إِبْتِغَاءِ الثَّانِي لَا تَقَعُ إِلَّا وَاحِدَةٌ كَمَا إِذَا نَجَزَ بِهَذِهِ اللَّفْظَةِ فَلَا يَقَعُ الزَّائِدُ عَلَى الْوَاحِدَةِ بِالشَّكِّ بِخِلَافِ مَا إِذَا آخَرَ الشَّرْطَ لِأَنَّهُ مُغَيَّرَ صَدْرَ الْكَلَامِ فَيَتَوَقَّفُ الْأَوَّلُ عَلَيْهِ فَيَقَعْنَ جُمْلَةً وَلَا مُغَيَّرَ فِيمَا إِذَا قَدَّمَ الشَّرْطَ فَلَمْ يَتَوَقَّفْ وَلَوْ عَطَفَ بِحَرْفِ الْفَاءِ فَهُوَ عَلَى هَذَا الْخِلَافِ فِيمَا ذَكَرَ الْكَرْخِيُّ وَذَكَرَ الْفَقِيهَ أَبُو الْيَلْبِثِ أَنَّهُ يَقَعُ وَاحِدَةٌ بِالْإِتِّفَاقِ لِأَنَّ الْفَاءَ لِلتَّعْقِيبِ وَهُوَ الْأَصَحُّ.

ترجمہ..... اور اگر غیر مدخول بہا سے کہا اگر تو مکان میں داخل ہوئی تو تجھ کو ایک طلاق ہے اور ایک، پھر داخل ہوگی تو اس پر امام صاحب کے نزدیک ایک واقع ہوگی۔ اور صاحبین نے فرمایا کہ دو واقع ہو جائیں گی۔ اور اگر کہا اس سے تجھ کو ایک طلاق ہے اور ایک اگر تو داخل ہوئی مکان میں۔ پھر داخل ہوگی تو بالا جماع دو واقع ہوں گی۔ صاحبین کی دلیل یہ ہے کہ حرف واو مطلق جمع کے لئے ہے۔ پس (دونوں طلاقیں) جمع ہو کر معلق ہوں گی۔ جیسا کہ جب دو کی صراحت کی ہو یا شرط کو مؤخر کیا ہو اور امام ابو حنیفہ کی دلیل یہ ہے کہ جمع مطلق قرآن اور ترتیب کا احتمال رکھتی ہے پس اول کا اعتبار کرتے ہوئے دو واقع ہوں گی اور ثانی کا اعتبار کرتے ہوئے صرف ایک واقع ہوگی۔ جیسا کہ جب اس لفظ کے ساتھ فی الحال دیدے تو شک کی وجہ

سے ایک سے زائد واقع نہیں ہوگی۔ بخلاف اس صورت کے جبکہ شرط کو مؤخر کیا ہو۔ کیونکہ شرط اول کلام کو بدل دینے والی ہے۔ پس اول کلام شرط پر موقوف رہے گا۔ لہذا سب یکبارگی واقع ہوگی۔ اور اس صورت میں کوئی مغیر نہیں جبکہ شرط کو مقدم کیا ہو۔ پس موقوف نہیں رہا اور اگر حرف فاء کے ساتھ عطف کیا تو وہ اسی اختلاف پر ہے امام کرخیؒ کے ذکر کے مطابق۔ اور فقیہ ابواللیثؒ نے ذکر کیا کہ بالاتفاق ایک واقع ہوگی۔ کیونکہ فاء تعقیب کے لئے ہے اور یہی صحیح ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر متعدد طلاقیں شرط پر معلق کی گئیں ہیں اور ایک کا دوسری پر واؤ کے ذریعہ عطف کیا گیا ہے تو اس کی دو صورتیں ہیں شرط مقدم ہوگی یا مؤخر اگر مؤخر ہے مثلاً کہا انت طالق واحده وواحده ان دخلت الدار پھر عورت گھر میں داخل ہوگئی تو بالاتفاق دونوں واقع ہو جائیں گی اور اگر شرط مقدم ہے مثلاً کہا ان دخلت الدار فانت طالق واحده وواحده۔ اور غیر مدخل بہا گھر میں داخل ہوگئی تو صاحبینؒ کے نزدیک اس صورت میں دو واقع ہوں گی اور امام صاحبؒ کے نزدیک ایک واقع ہوگی۔

صاحبینؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ کلمہ واؤ مطلقاً جمع کے لئے آتا ہے۔ لہذا دونوں طلاقیں جمع ہو کر معلق ہوگی اور یکبارگی واقع ہوں گی۔ جیسا کہ ان دخلت الدار فانت طالق ثنتين کہنے کی صورت میں دونوں طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ کیونکہ حرف واؤ کے ساتھ جمع ایسا ہے جیسا کہ لفظ جمع کے ساتھ اور جس طرح شرط کو مؤخر کرنے کی صورت میں بالاتفاق دو واقع ہوتی ہیں اسی طرح تقدیم کی صورت میں بھی دو واقع ہوگی۔

امام ابوحنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ مطلقاً جمع اتصال اور ترتیب دونوں کا احتمال رکھتی ہے پس اگر اتصال کے معنی کی رعایت لی جائے تو دو واقع ہوں گی اور اگر ترتیب کے معنی کا لحاظ کیا جائے تو ایک واقع ہوگی۔ جیسا کہ انت طالق واحده وواحده طلاق تخریج میں صرف ایک واقع ہوگی۔ پس معلوم ہوا کہ ایک طلاق سے زائد میں شک ہے اور شک کی وجہ سے طلاق واقع نہیں ہوتی۔ اس لئے ایک سے زیادہ واقع نہیں ہوگی۔

صاحبینؒ نے تقدم شرط کی صورت کو تاخیر شرط کی صورت پر قیاس کیا ہے ہم کہتے ہیں کہ یہ قیاس صحیح نہیں۔ کیونکہ تاخیر کی صورت میں شرط اول کلام کو بدل دینے والی ہے۔ لہذا اول کلام شرط پر موقوف رہے گا پس وجہ شرط کے بعد دونوں طلاقیں دفعہ واقع ہو جائیں گی۔ اور تقدیم کی صورت میں اول کلام کو بدل دینے والی کوئی چیز موجود نہیں۔ پس اول کلام آخر کلام پر موقوف بھی نہیں ہوگا۔ اس وجہ سے دونوں طلاقیں علی الترتیب واقع ہوں گی۔ اور عورت چونکہ غیر مدخل بہا ہے اس لئے وہ واحده اولیٰ سے باندھ ہو جائے گی اور ثانیہ واقع نہیں ہوگی۔ اسی طرح انت طالق ثنتين پر قیاس کرنا صحیح نہیں ہے۔ کیونکہ ثنتين کی تصریح کے وقت ترتیب کا احتمال ہی نہیں رہا۔ اور حرف واؤ کے ساتھ ترتیب کا احتمال ہے۔ پس اس فرق کے ہوتے ہوئے قیاس کرنا، قیاس مع الفارق ہوگا۔

اور اگر حرف فاء کے ساتھ عطف کیا۔ مثلاً کہا انت طالق واحده فواحده پس امام کرخیؒ کے بیان کے مطابق یہ بھی مختلف فیہ ہے۔ یعنی امام صاحبؒ کے نزدیک ایک اور صاحبینؒ کے نزدیک دو واقع ہوں گی گویا امام کرخیؒ نے عطف بالواؤ اور عطف بالفاء کو برابر کر دیا حالانکہ یہ صحیح نہیں۔ اور فقیہ ابواللیثؒ فرماتے ہیں کہ عطف بالفاء کی صورت میں بالاتفاق ایک طلاق واقع ہوگی اور یہی صحیح ہے کیونکہ فاء تعقیب یعنی ترتیب حکم پر دلالت کرنے کے لئے آتا ہے۔

قسم ثانی..... کنایات کا بیان

الفاظ کنائی میں نیت یا دلالت حال سے طلاق واقع ہوتی ہے

أَمَّا الضَّرْبُ الثَّانِي وَهُوَ الْكِنَايَاتُ لَا يَقَعُ بِهَا الطَّلَاقُ إِلَّا بِالنِّيَّةِ أَوْ بِدَلَالَةِ الْحَالِ لِأَنَّهَا غَيْرُ مَوْضُوعَةٍ لِلطَّلَاقِ

بَلْ تَحْتَمِلُهُ وَغَيْرُهُ فَلَا بُدَّ مِنَ التَّعْيِينِ أَوْ دَلَالَتِهِ.

ترجمہ..... اور بہر حال قسم ثانی وہ کنایات ہیں ان کے ذریعہ طلاق واقع نہیں ہوگی مگر نیت کے ساتھ یا دلالت حال کے ساتھ۔ کیونکہ کنایات طلاق کے لئے موضوع نہیں ہیں۔ بلکہ طلاق اور غیر طلاق دونوں کا احتمال رکھتے ہیں۔ پس تعین یا دلالت تعین ضروری ہے۔

تشریح..... مصنف جب قسم اول یعنی صریح الطلاق کے بیان سے فارغ ہو گئے تو قسم ثانی یعنی کنایات کو بیان فرما رہے ہیں۔ کنایہ وہ ہے جس کی مراد مستر اور مخفی ہو۔ اور کنایہ کا حکم یہ ہے کہ اس پر عمل کرنا واجب نہیں ہوگا۔ مگر یہ کہ نیت پائی جائے یا نیت کے قائم مقام دلالت حال وغیرہ پائی جائے۔ دلیل یہ ہے کہ الفاظ کنایہ صرف طلاق کے لئے وضع نہیں کئے گئے ہیں بلکہ طلاق اور غیر طلاق دونوں کا احتمال رکھتے ہیں۔ لہذا نیت کے ساتھ ایک معنی کو متعین کرنا ضروری ہے یا کم از کم تعین معنی کے لئے دلالت پائی جائے۔

طلاق کنائی کی دو قسمیں..... تین الفاظ کنائی سے طلاق رجعی واقع ہوتی ہے

قَالَ وَهِيَ عَلَى صَرِيحٍ مِنْهَا ثَلَاثَةُ أَلْفَاظٍ يَقَعُ بِهَا طَلَاَقٌ رَجَعِيٌّ وَلَا تَقَعُ بِهَا إِلَّا وَاحِدَةٌ وَهِيَ قَوْلُهُ اِئْتَدَى وَاسْتَبْرَأَ رَحْمَتِي وَأَنْتِ وَاحِدَةٌ أَمَّا الْأُولَى فَلِأَنَّهَا تَحْتَمِلُ الْاِئْتِدَادَ عَنِ النِّكَاحِ وَتَحْتَمِلُ اِئْتِدَادَ نِعَمِ اللَّهِ تَعَالَى فَإِنَّ نَوَى الْأَوَّلِ تَعَيَّنَ بِنِيَّةٍ فَيَقْتَضِي طَلَاَقًا سَابِقًا وَالطَّلَاَقُ يُعَقِّبُ الرَّجْعَةَ وَأَمَّا الثَّانِيَةُ فَلِأَنَّهَا تُسْتَعْمَلُ بِمَعْنَى اِئْتِدَادٍ لِأَنَّهُ تَصْرِيحٌ بِمَا هُوَ الْمَقْصُودُ مِنْهُ فَكَانَ بِمَنْزِلَتِهِ وَتَحْتَمِلُ اِئْتِبْرَاءَ لِيُطْلَقَهَا وَأَمَّا الثَّالِثَةُ فَلِأَنَّهَا تَحْتَمِلُ أَنْ تَكُونَ نَعْتًا لِمَصْدَرٍ مَحْذُوفٍ مَعْنَاهُ تَطْلِيْقَةٌ وَاحِدَةٌ فَإِذَا نَوَاهُ جُعِلَ كَأَنَّهُ قَالَهُ وَالطَّلَاَقُ يُعَقِّبُ الرَّجْعَةَ وَتَحْتَمِلُ غَيْرَهُ وَهُوَ أَنْ تَكُونَ وَاحِدَةً عِنْدَهُ أَوْ عِنْدَ قَوْمِهِ وَلَمَّا احْتَمَلَتْ هَذِهِ الْاَلْفَاظُ الطَّلَاَقَ وَغَيْرَهُ يُحْتَاجُ فِيهِ إِلَى الْبَيِّنَةِ وَلَا تَقَعُ إِلَّا وَاحِدَةٌ لِأَنَّ قَوْلَهُ أَنْتِ طَالِقٌ فِيهَا مُقْتَضِيٌّ أَوْ مُضْمَرٌ وَلَوْ كَانَ مُظْهِرًا لَا تَقَعُ بِهَا إِلَّا وَاحِدَةٌ فَإِذَا كَانَ مُضْمَرًا أُولَى وَفِي قَوْلِهِ وَاحِدَةٌ إِنْ صَارَ الْمَصْدَرُ مَذْكُورًا لَكِنْ التَّصْيِصُ عَلَى الْوَاحِدَةِ يُنَافِي نِيَّةَ الثَّلَاثِ وَلَا مُعْتَبَرٌ بِاَعْرَابِ الْوَاحِدَةِ عِنْدَ عَامَّةِ الْمَشَايِخِ وَهُوَ الصَّحِيحُ لِأَنَّ الْعَوَامَ لَا يُمَيِّزُونَ بَيْنَ وَجْهِهِ اِلْاَعْرَابِ.

ترجمہ..... اور کنایات دو قسم پر ہیں۔ ان میں سے تین الفاظ ایسے ہیں جن سے طلاق رجعی واقع ہوگی۔ اور ان میں سے صرف ایک واقع ہوگی۔ اور وہ اس کا قول اعتدی و استبرائی رحمت اور انت واحدہ ہے۔ بہر حال (کلمہ) اولی تو اس لئے کہ وہ احتمال رکھتا ہے نکاح سے شمار کرنے کا اور اللہ کی نعمتوں کو شمار کرنے کا۔ پس اگر اول کی نیت کی تو اس کی نیت سے (یہ معنی) متعین ہو گئے پس تقاضا کرے گا طلاق سابق کا۔ اور طلاق کے بعد رجعت ہوتی ہے۔ اور بہر حال دوسرا (کلمہ) تو اس لئے کہ وہ مستعمل ہے عدت گزرنے کے معنی میں۔ کیونکہ یہ (کلمہ ثانیہ) اس چیز کی صراحت ہے جو عدت سے مقصود ہے۔ پس ہوگا بمنزلہ اعتداد کے۔ اور احتمال رکھتا ہے استبراء کا تا کہ اس کو طلاق دے سکے۔ اور بہر حال (کلمہ) ثالثہ تو وہ احتمال رکھتا ہے یہ کہ مصدر محذوف کی صفت ہو۔ اس کے معنی ہوں تطلقہ واحدہ، پس جب اس کی نیت کی تو بنادیا گیا گویا کہ کہا وہ اور طلاق کے بعد رجعت ہوتی ہے۔ اور اس کے غیر کا بھی احتمال رکھتی ہے۔ وہ یہ کہ عورت یکتا ہو اس کے نزدیک یا اس کی قوم کے نزدیک اور جب یہ الفاظ طلاق اور غیر طلاق کا احتمال رکھتے ہیں تو (طلاق کے معنی مراد لینے میں) محتاج نیت ہوگا۔ اور صرف ایک واقع ہوگی۔ اس لئے کہ اس کا قول انت طالق ان الفاظ میں مقتضی ہے یا مضمر ہے۔ اور اگر (اس کا قول انت طالسق) ظاہر ہوتا تو اس سے صرف ایک واقع ہوتی۔ پس جب مقدر ہے تو بدوجہ

کتاب الطلاق ۲۶۲ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 اولیٰ (ایک واقع ہوگی) اور اس کے قول واحدہ میں اگرچہ مصدر مذکور ہے لیکن واحدہ کی تصریح تین کی نیت کے منافی ہے۔ اور عام مشائخؒ کے
 نزدیک واحدہ کے اعراب کا کوئی اعتبار نہیں ہے۔ اور یہی صحیح ہے۔ کیونکہ عوام و جوہ اعراب کے درمیان امتیاز نہیں کر سکتے۔
 تشریح..... فرماتے ہیں کہ کنایہ کی دو قسمیں ہیں۔ ایک وہ جس سے ایک رجعی واقع ہوگی۔ اور ایک وہ جس سے ایک بائنہ واقع ہوگی۔ قسم اول کے
 تین الفاظ ہیں:

(۱) اعتدی۔ (۲) استبرئی رحمک۔ (۳) انت واحدہ۔

ان تینوں الفاظ میں سے ہر ایک کے لئے دو، دو معنی کا احتمال ضروری ہے تاکہ نیت یا دلالت حال کے ساتھ ایک کو متعین کیا جاسکے۔ چنانچہ کلمہ
 اولیٰ (اعتدی) میں دو معنی کا احتمال ہے بایں طور کہ ایک معنی ہیں شمار کر تو ایام عدت۔ اور دوسرے معنی یہ ہیں کہ اللہ کی نعمتوں کو شمار کر۔ پس اگر شوہر
 نے معنی اول کی نیت کی تو اس کی نیت سے معنی اول متعین ہو جائیں گے اور یہ معنی طلاق کے مقدم ہونے کا تقاضا کرے گا۔ کیونکہ امر بالاعتد اور بغیر
 طلاق کے صحیح نہیں ہے۔ لہذا طلاق کو ساتھ مقدم کرنا ضروری ہے۔

اور دوسرا کلمہ (استبرئی رحمک) سواس میں بھی دو معنی کا احتمال ہے ایک یہ کہ عدت گزار تو کیونکہ عدت گزرنے سے مقصود ہی رحم کو پاک کرنا
 ہے تو گویا مقصود عدت کو صراحتہ ذکر کر دیا گیا ہے۔ پس استبرئی رحمک، اعتدی کے مرتبہ میں ہوگا اور دوسرے معنی یہ ہیں کہ حیض سے رحم کو پاک
 کرتا کہ مسنون طریقہ پر طلاق دی جاسکے۔ اس صورت میں بھی اگر معنی اول کی نیت کی تو اس کی نیت سے معنی اول متعین ہو جائیں گے اور یہ معنی
 طلاق سابق کا مقتضی ہوگا۔ اور ہاتیر اکلمہ یعنی انت واحدہ سواس میں بھی دو معنی کا احتمال ہے اول یہ کہ واحدہ کو مصدر محذوف کی صفت قرار دیا
 جائے۔ یعنی تطلقہ واحدہ اور دوسرے معنی یہ کہ شوہر اس کی تعریف کرتا ہوا کہتا ہے کہ تو میرے نزدیک زمانہ میں یکتا ہے۔ یا تو میری قوم میں یکتا ہے
 یعنی تجھ جیسی کوئی دوسری عورت نہیں ہے۔ پس اس صورت میں بھی اگر معنی اول کی نیت کی تو گویا اس نے انت تطلقہ واحدہ کہا اور اس کلام سے
 طلاق رجعی واقع ہو جاتی ہے۔ لہذا انت واحدہ سے بھی ایک رجعی واقع ہوگی۔

خلاصہ یہ کہ جب یہ الفاظ ثلاثہ طلاق اور غیر طلاق دونوں کا احتمال رکھتے ہیں تو معنی طلاق مراد لینے کے لئے نیت کا ہونا ضروری ہے اور ان الفاظ
 سے ایک طلاق رجعی واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ اول کے دو لفظوں یعنی اعتدی اور استبرئی رحمک میں انت طالق اقتضاء ثابت ہے اور تیسرے کلمہ یعنی
 انت واحدہ میں طلاق مقدر ہے اور اس کا قول انت طالق یا تطلقہ اگر ظاہر ہوتا تو صرف ایک طلاق واقع ہوتی۔ پس جب لفظ طلاق مقدر ہے تو
 بدرجہ اولیٰ ایک واقع ہوگی۔

و فی قولہ واحدہ سے ایک اشکال کا جواب ہے اشکال یہ ہے کہ انت واحدہ میں مصدر طلاق مذکور ہے۔ پس تین طلاقوں کی نیت کرنا صحیح ہونا
 چاہئے۔ جواب واحدہ کی تصریح تین کی نیت کے منافی ہے۔ اس وجہ سے واحدہ کے ساتھ تین کی نیت کرنا صحیح نہیں ہے۔

صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ انت واحدہ میں واحدہ کے اعراب کا اعتبار نہیں کیا گیا ہے واحدہ منصوب پڑھا جائے یا مرفوع یا سکون کے ساتھ
 تینوں صورتوں میں طلاق واقع ہو جائے گی عام مشائخؒ کی یہی رائے ہے اور یہی صحیح ہے۔ اور بعض مشائخؒ کی رائے یہ ہے کہ اگر واحدہ نصب کے
 ساتھ ہے تو طلاق واقع ہو جائے گی اگرچہ طلاق کی نیت نہ کی ہو۔ اور اگر مرفوع کے ساتھ ہے تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اگرچہ طلاق کی نیت کی ہو اور اگر
 سکون کے ساتھ پڑھا ہے تو محتاج نیت ہوگا۔ صحیح اول ہے کیونکہ عوام اعراب کی صورتوں میں امتیاز کرنے پر قادر نہیں ہیں۔ واللہ اعلم بالصواب۔

بقیہ کنایات سے طلاق کی نیت ہو تو ایک طلاق بائنہ اور اگر تین طلاق کی نیت ہو تو تین طلاقیں واقع ہو جاتی ہیں
 قَالَ وَبَقِيَّةِ الْكِنَايَاتِ إِذَا نَوَى بِهَا الطَّلَاقَ كَانَتْ وَاحِدَةً بَائِنَةً وَإِنْ نَوَى ثَلَاثًا كَانَ ثَلَاثًا وَإِنْ نَوَى ثِنْتَيْنِ كَانَتْ

وَاحِدَةً بَائِنَةً وَهَذَا مِثْلُ قَوْلِهِ أَنْتِ بَائِنٌ وَبَتَّةٌ وَبَتْلَةٌ وَحَرَامٌ وَحَبْلُكَ عَلَى غَارِبِكَ وَالْحَقِيقُ بِأَهْلِكَ وَخَلِيَّةٌ وَبَرِيَّةٌ وَوَهْبَتِكَ لِأَهْلِكَ وَسَرَّحْتُكَ وَفَارَقْتُكَ وَأَمْرُكَ بِيَدِكَ وَاخْتَارِي وَأَنْتِ حُرَّةٌ وَتَقْنَعِي وَتَحْمَرِي وَاسْتَبْرِي وَاعْرُبِي وَاخْرُجِي وَادْهَبِي وَفُؤْمِي وَابْتَعِي الْأَزْوَاجَ لِأَنَّهَا تَحْتَمِلُ الطَّلَاقَ وَغَيْرَهُ فَلَا بُدَّ مِنَ النِّيَّةِ.

ترجمہ..... اور باقی کنایات جب ان سے طلاق کی نیت کی تو ایک بائینہ ہوگی۔ اور اگر تین کی نیت کی تو تین ہوں گی۔ اور اگر دو کی نیت کی تو ایک بائینہ ہوگی۔ اور یہ مثلاً اس کا قول تو بائینہ ہے اور بتہ اور بتلہ ہے (قطع) اور (تو) حرام ہے اور تیری رسی تیری گردن پر ہے اور تو اپنے گھر والوں کے ساتھ مل جا۔ اور (تو) پھٹی ہوئی ہے اور (تو) بری ہے۔ اور میں نے تجھ کو تیرے گھر والوں کو ہمہ کر دیا۔ اور میں نے تجھ کو چھوڑ دیا۔ اور میں نے تجھ سے مفارقت کی۔ اور تیرا معاملہ تیرے ہاتھ میں ہے اور اختیار کرتو۔ اور تو آزاد ہے۔ تو قناعت (چہرہ پر) ڈال لے۔ تو ہمارا اوڑھ۔ تو پردہ کر۔ تو دور ہو جا۔ تو نکل جا۔ تو چلی جا۔ تو کھڑی ہو جا۔ اور تو اپنی جوڑی تلاش کر۔ کیونکہ یہ الفاظ طلاق اور غیر طلاق کا احتمال رکھتے ہیں لہذا نیت ضروری ہے۔

تشریح..... یہاں مصنف علیہ الرحمۃ کنایات کی قسم دوم بیان فرما رہے ہیں یعنی مذکور تین الفاظ کے علاوہ باقی الفاظ کنایہ سے ایک طلاق بائن واقع ہوگی۔ اگر ایک کی نیت کی ہے یا دو کی اور اگر تین کی نیت کی ہے تو تین واقع ہوں گی۔ عبارت میں جس قدر الفاظ کنایہ بیان کئے گئے ہیں تمام میں طلاق اور غیر طلاق دونوں کا احتمال ہے۔ اس وجہ سے معنی طلاق کو متعین کرنے کے لئے نیت ضروری ہے۔ اور ہر لفظ سے دو معنی کا نکالنا کوئی دشوار نہیں۔ مثلاً آخری کلمہ وابتغی الازوج ہے۔ اس کے ایک معنی ہیں کہ تو اپنی جوڑی کو عورتیں تلاش کرتا کہ تیرا دل پہلے۔ اور دوسرے معنی یہ ہیں کہ تو شوہروں کو تلاش کر۔ کیونکہ تو مجھ سے بائینہ ہوگئی۔ علیٰ ہذا القیاس واللہ اعلم بالصواب۔

مذکورہ طلاق میں بغیر نیت طلاق، طلاق واقع ہو جاتی ہے

قَالَ إِلَّا أَنْ يَكُونَ فِي حَالَةٍ مَذْكَورَةٍ الطَّلَاقِ فَيَقَعُ بِهَا الطَّلَاقُ فِي الْقَضَاءِ وَلَا يَقَعُ فِيمَا بَيْنَهُ وَبَيْنَ اللَّهِ تَعَالَى إِلَّا أَنْ يَنْسَوِيَهُ قَالَ سَوَى بَيْنَ هَذِهِ الْإِلْفَاطِ وَهَذَا فِيمَا لَا يَصْلُحُ رَدًّا وَالْجُمْلَةِ فِي ذَلِكَ أَنَّ الْأَحْوَالَ ثَلَاثَةٌ حَالَةٌ مُطْلَقَةً وَهِيَ حَالَةُ الرِّضَاءِ وَحَالَةُ مَذْكَورَةِ الطَّلَاقِ وَحَالَةُ الْغَضَبِ وَالْكَنَايَاتُ ثَلَاثَةٌ أَقْسَامُ مَا يَصْلُحُ جَوَابًا وَرَدًّا وَمَا يَصْلُحُ جَوَابًا لَرَدٍّ وَمَا يَصْلُحُ جَوَابًا وَيَصْلُحُ سَبًّا وَشَتِيمَةً فَفِي حَالَةِ الرِّضَاءِ لَا يَكُونُ شَيْءٌ مِنْهَا طَلَاً إِلَّا بِالنِّيَّةِ وَالْقَوْلُ قَوْلُهُ فِي انْكَارِ النِّيَّةِ لِمَا قُلْنَا وَفِي حَالَةِ مَذْكَورَةِ الطَّلَاقِ لَمْ يُصَدَّقْ فِيمَا يَصْلُحُ جَوَابًا وَلَا يَصْلُحُ رَدًّا فِي الْقَضَاءِ مِثْلُ قَوْلِهِ خَلِيَّةٌ وَبَرِيَّةٌ بَائِنٌ بَتَّةٌ حَرَامٌ اِغْتَدَى أَمْرُكَ بِيَدِكَ اخْتَارِي لِأَنَّ الظَّاهَرَ أَنَّ مُرَادَهُ الطَّلَاقَ عِنْدَ سَوَالِ الطَّلَاقِ يُصَدَّقُ فِيمَا يَصْلُحُ جَوَابًا وَرَدًّا مِثْلُ قَوْلِهِ اذْهَبِي اخْرُجِي فُؤْمِي تَقْنَعِي تَحْمَرِي وَمَا يَجْرِي هَذَا الْمَجْرَى لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُ الرَّدَّ وَهُوَ الْأَذْنَى فَحَمِلَ عَلَيْهِ وَفِي حَالَةِ الْغَضَبِ يُصَدَّقُ فِي جَمِيعِ ذَلِكَ لِاحْتِمَالِ الرَّدِّ أَوْ السَّبِّ إِلَّا فِيمَا يَصْلُحُ لِلطَّلَاقِ وَلَا يَصْلُحُ لِلرَّدِّ وَالشَّتْمِ كَقَوْلِهِ اِغْتَدَى وَاخْتَارِي وَأَمْرُكَ بِيَدِكَ فَإِنَّهُ لَا يُصَدَّقُ فِيهَا لِأَنَّ الْغَضَبَ يَدُلُّ عَلَى إِرَادَةِ الطَّلَاقِ وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ فِي قَوْلِهِ لَا مَلَكَ لِي عَلَيْكَ وَلَا سَبِيلَ لِي عَلَيْكَ وَخَلَيْتُ سَبِيلَكَ وَفَارَقْتُكَ أَنَّهُ يُصَدَّقُ فِي حَالَةِ الْغَضَبِ لِمَا فِيهَا مِنْ احْتِمَالِ مَعْنَى السَّبِّ.

کتاب الطلاق ۲۶۳ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم
ترجمہ..... کہا مگر یہ کہ مذاکرہ طلاق کی حالت میں ہو تو ان الفاظ سے طلاق واقع ہو جائے گی۔ قضاء اور فیما بینہ و بین اللہ واقع نہیں ہوگی۔ مگر یہ کہ
طلاق کی نیت کرے۔ مصنف نے فرمایا کہ (قدوری) نے ان الفاظ کو برابر کر دیا۔ حالانکہ (یہ حکم جو قدوری نے بیان فرمایا ہے) ان الفاظ میں ہے جو
رد کی صلاحیت نہیں رکھتے ہیں اس بارے میں حاصل یہ ہے کہ حالتیں تین ہیں۔

(۱) مطلقہ اور یہ رضا مندی کی حالت ہے۔ (۲) طلاق کے ذکر واذکار کی حالت (۳) غصہ کی حالت
اور کنایات بھی تین قسم کے ہیں۔

(۱)..... وہ جو جواب اور رد دونوں کی صلاحیت رکھتے ہوں۔ (۲)..... جو جواب کی صلاحیت رکھتے ہوں نہ کہ رد کی۔

(۳)..... جو جواب کی صلاحیت رکھتے ہوں اور گالی گلوچ کی۔

پس رضا مندی کی حالت میں ان الفاظ میں سے کوئی لفظ طلاق نہیں ہوگا۔ مگر نیت کے ساتھ۔ اور نیت کے انکار کرنے میں شوہر ہی کا قول
(معتبر) ہوگا۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے کہا اور مذاکرہ طلاق کے وقت قضاء تصدیق نہیں کی جائے گی۔ ان الفاظ میں جو جواب ہو سکتے ہیں اور
رد نہیں ہو سکتے۔ مثلاً اس کا قول خلیہ بریہ، بائن، بئہ حرام، اعتدی، امرک، بیدک۔ اختاری، کیونکہ ظاہر یہی ہے کہ اس کی مراد طلاق ہے طلاق کے
سوال کے وقت۔ اور تصدیق کی جائے گی ان الفاظ میں جو جواب اور رد دونوں کی صلاحیت رکھتے ہوں۔ مثلاً اس کا قول اذہبی، اخرجی، قومی،
تفصعی، تخمیری اور جو اس کے قائم مقام ہو۔ کیونکہ یہ رد کا احتمال رکھتا ہے اور رد ادنیٰ ہے لہذا اسی پر محمول کیا جائے گا۔ اور غصہ کی حالت میں ان تمام
کنایات میں تصدیق کی جائے گی۔ رد کا یا گالی کا احتمال رکھنے کی وجہ سے۔ مگر ان الفاظ میں جو رد اور گالی کی صلاحیت نہ رکھتے ہوں اور طلاق کی
صلاحیت رکھتے ہیں۔ جیسے اس کا قول اعتدی، اختاری، امرک، بیدک۔ کیونکہ ان الفاظ میں تصدیق نہیں کی جائے گی۔ کیونکہ غصہ، طلاق مراد لینے
پر دلالت کرتا ہے۔ اور ابو یوسف سے روایت ہے کہ اس کے قول میں کہ میری تجھ پر کوئی ملک نہیں اور نہ میری تجھ پر کوئی راہ ہے اور میں نے تیری راہ
چھوڑ دی اور میں نے تجھ کو جدا کر دیا غصہ کی حالت میں تصدیق کی جائے گی۔ کیونکہ ان صورتوں میں گالی کے معنی کا احتمال رکھتا ہے۔

تشریح..... سابقہ مسئلہ میں گذر چکا کہ الفاظ کنایہ کے ذریعہ بلا نیت طلاق، طلاق واقع نہیں ہوگی۔ مگر یہ کہ مذاکرہ طلاق کی حالت میں ہو۔ قدوری
کی اس عبارت کا خلاصہ یہ ہے کہ الفاظ کنایہ کے ساتھ بلا نیت طلاق، طلاق واقع نہیں ہوگی۔ ہاں اگر میاں بیوی کے درمیان طلاق کا مذاکرہ ہو رہا
ہے اور اسی حالت میں شوہر نے کسی لفظ کنایہ سے عورت کو مخاطب کیا تو اس حالت میں وقوع طلاق کے لئے نیت کی ضرورت نہیں ہے۔ بلکہ بلا نیت
طلاق قضاء طلاق واقع ہو جائے گی۔ اگر چہ دیانۃ فیما بینہ و بین اللہ بلا نیت کے طلاق واقع نہیں ہوگی۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ قدوری نے مذاکرہ طلاق کی حالت میں بلا نیت وقوع طلاق کے بارے میں تمام الفاظ کنایہ کو برابر کر دیا۔ حالانکہ یہ
حکم مطلق نہیں۔ بلکہ صرف ان الفاظ میں ہے جو رد کی صلاحیت نہیں رکھتے ہیں۔ چنانچہ اس کی تفصیل یہ ہے کہ احوال تین ہیں۔

(۱) حالت مطلقہ یعنی رضا مندی کی حالت۔

(۲) مذاکرہ طلاق کی حالت مثلاً عورت اپنے شوہر سے طلاق کا سوال کر رہی ہے یا کوئی دوسرا آدمی اس کی طلاق کا اس کے شوہر سے سوال کر رہا ہے۔

(۳) حالت غضب یعنی دونوں طرف سے غصہ کی باتیں ہو رہی ہیں۔

اسی طرح کنایات کی بھی تین قسمیں ہیں

(۱) وہ الفاظ کنایہ جو جواب اور رد دونوں ہو سکتے ہیں۔ یعنی عورت کی جانب سے جو طلاق کا سوال کیا گیا ہے اس کا جواب بھی ہو سکتے ہیں اور اس
کے کلام کا رد بھی۔

(۲) وہ الفاظ جو جواب تو ہو سکتے ہیں لیکن رد نہیں ہو سکتے (۳) وہ الفاظ جو جواب بھی ہو سکتے ہیں اور گالم گلوچ بھی۔

اسی تفصیل کے بعد ان کے احکام ملاحظہ فرمائیے۔ فرماتے ہیں کہ رضا مندی کی حالت میں ان الفاظ میں سے کوئی لفظ بغیر نیت کے طلاق نہیں ہوگا۔ اور شوہر اگر نیت کا انکار کر دے تو انکار نیت میں اس کا قول معتبر ہوگا۔ کیونکہ یہ تمام الفاظ طلاق اور غیر طلاق دونوں کا احتمال رکھتے ہیں۔ لہذا ایک احتمال کو متعین کرنے کے لئے نیت ضروری ہے اور مذکورہ طلاق کی حالت میں شوہر کے قول لم انو الطلاق (میں نے طلاق کی نیت نہیں کی ہے) کی ان الفاظ میں جو جواب ہو سکتے ہیں اور رد نہیں ہو سکتے قضاء بقصدیق نہیں کی جائے گی۔ اور یہ آٹھ الفاظ ہیں خلیۃ، بریۃ، بائن، بنتہ، حرام، اعتدی، امرک بیدک، اختاری۔ دلیل یہ ہے کہ جب عورت نے طلاق کا سوال کیا اور شوہر نے ان الفاظ ثنائیہ میں سے کوئی لفظ جواب میں کہہ دیا تو ظاہر یہی ہے کہ شوہر کی مراد اس سے طلاق ہوگی۔ اور حاکم ظاہر پر عمل کرنے کا پابند ہے نہ کہ باطن پر البتہ وہ الفاظ جو جواب اور رد دونوں ہو سکتے ہیں ان میں شوہر کے قول لم انو الطلاق کی تصدیق کر لی جائے گی۔ اور وہ سات الفاظ ہیں۔ اذہبی، اخرجی، قومی، تقعی، تخمری، اغربی، استوری۔ دلیل یہ ہے کہ یہ الفاظ طلاق کے علاوہ کا بھی احتمال رکھتے ہیں۔ اور رد ادنیٰ اور اہل ہے لہذا رد پر محمول کیا جائے گا۔ اور حالت غضب میں تمام الفاظ کنایہ میں اس کے قول لم انو الطلاق کی تصدیق کر لی جائے گی کیونکہ ان الفاظ میں رد کا احتمال ہے یا گالی کا۔ مگر جو الفاظ صرف طلاق ہو سکتے ہیں رد اور گالی نہیں ہو سکتے ان میں شوہر کے قول لم انو الطلاق کی تصدیق نہیں کریں گے اور وہ تین لفظ ہیں۔ اعتدی، اختاری، امرک بیدک۔ دلیل یہ ہے کہ غصہ طلاق کے مراد لینے پر دلالت کرتا ہے۔ لہذا عدم نیت طلاق میں اس کے قول کی تصدیق نہیں کی جائے گی۔

امام ابو یوسف سے روایت ہے کہ اگر حالت غضب میں شوہر نے کہا لا ملک لی علیک یا لا سیل لی علیک یا خلیت سیلک یا فارقتک۔ اور کہا کہ میں نے طلاق کی نیت نہیں کی ہے تو اس کی تصدیق کر لی جائے گی۔ کیونکہ ان الفاظ میں سب وشم کے معنی کا احتمال بھی موجود ہے گالی کا احتمال بایں معنی ہے کہ:

لا ملک لی علیک کے معنی بیان کئے جائیں کہ تو اس قابل نہیں کہ میں اپنی ملک تیری طرف منسوب کروں اور لا سیل لی علیک کے معنی بیان کئے جائیں کہ تیری بد خلقی اور انواع شرکیہ سے میری تجھ پر کوئی راہ نہیں۔ اور خلیت سیلک کے معنی لئے جائیں میں نے تیری راہ چھوڑ دی تیری گندگی کی وجہ سے اور فارقتک کے معنی بیان کئے جائیں۔ میں نے تجھ کو جدا کر دیا اپنے بستر سے تیری گندہ دھنی اور عدم نظافت کی وجہ سے۔

پہلے تین الفاظ کے علاوہ بقیہ کنایات میں طلاق بائن واقع ہوتی ہے..... امام شافعی کا نقطہ نظر

ثُمَّ وَقُوعُ الْبَائِنِ بِمَا سِوَى الثَّلَاثَةِ الْأَوَّلِ مَذْهَبُنَا وَقَالَ الشَّافِعِيُّ يَقَعُ بِهَا رَجْعِي لِأَنَّ الْوَاقِعَ بِهَا طَلَاقٌ لِأَنَّهَا كِنَايَاتٌ عَنِ الطَّلَاقِ وَلِهَذَا تَشْتَرِطُ النِّيَّةُ وَتَنْتَقِصُ بِهَا الْعِدَّةُ وَالطَّلَاقُ مُعَقَّبٌ لِلرَّجْعَةِ كَالصَّرِيحِ وَلَنَا أَنَّ تَصَرُّفَ الْإِبَانَةِ صَدَرَ مِنْ أَهْلِهِ مُضَافًا إِلَى مُحَلِّهِ عَنْ وَلَايَةِ شَرْعِيَّةٍ وَلَا خِفَاءَ فِي الْأَهْلِيَّةِ وَالْمَحَلِّيَّةِ وَالذَّلَالَةُ عَلَى الْوَلَايَةِ أَنَّ الْحَاجَةَ مَأْسَاةً إِلَى اثْبَاتِهَا كَيْلَا يَنْسَدَ عَلَيْهِ بَابُ التَّدَارُكِ وَلَا يَقَعُ فِي عُهْدَتِهَا بِالْمُرَاجَعَةِ مِنْ غَيْرِ قَصْدٍ وَلَيْسَتْ بِكِنَايَاتٍ عَلَى التَّحْقِيقِ لِأَنَّهَا عَوَامِلٌ فِي حَقَائِقِهَا وَالشَّرْطُ تَعَيُّنُ أَحَدِ نَوْعِي الْبَيِّنَاتِ دُونَ الطَّلَاقِ وَانْتِقَاصُ الْعِدَّةِ لِثُبُوتِ الطَّلَاقِ بِنَاءً عَلَى زَوَالِ الْوَصْلَةِ وَإِنَّمَا يَصِحُّ نِيَّةُ الثَّلَاثِ فِيهَا لِتَنَوُّعِ الْبَيِّنَاتِ إِلَى غَلِيظَةٍ وَخَفِيفَةٍ وَعِنْدَ انْعِدَامِ النِّيَّةِ يَثْبُتُ الْأَدْنَى وَلَا تَصِحُّ نِيَّةُ الثَّانِيَيْنِ عِنْدَنَا خِلَافًا لِزُفَرٍّ لِأَنَّهُ عِدَّةٌ وَقَدْ بَيَّنَّاهُ مِنْ قَبْلُ.

ترجمہ..... پھر اول کے تین الفاظ کے علاوہ سے بائن کا واقع ہونا، ہمارا مذہب ہے اور امام شافعی نے فرمایا کہ ان الفاظ کے ساتھ رجعی واقع ہوگی۔

کیونکہ ان الفاظ سے واقع ہونے والی طلاق ہے۔ اس لئے یہ الفاظ طلاق سے کنایہ ہیں۔ اور اسی وجہ سے نیت کی شرط لگائی گئی ہے اور ان الفاظ سے (طلاق کا) عدد بھی کم ہو جاتا ہے۔ اور طلاق کے بعد رجعت ہوتی ہے۔ جیسا کہ صریح الطلاق میں۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ بائن کرنے کا تصرف اس کے اہل سے صادر ہوا ہے (اور) اس کے محل کی طرف منسوب ہے۔ (اور تصرف کرنے والے کو) شرعی ولایت بھی (حاصل ہے) اور اہلیت اور محلیت میں تو کوئی خفاء ہی نہیں ہے۔ اور ولایت پر دلالت یہ ہے کہ ولایت کو ثابت کرنے کی حاجت موجود ہے۔ تاکہ شوہر پر تدارک کا دروازہ بند نہ ہو جائے۔ اور (تاکہ) شوہر بغیر قصد کے مراجعت کے ساتھ عورت کے ذمہ میں نہ پڑ جائے۔ اور (یہ الفاظ کنایہ) درحقیقت کنایہ عن الطلاق نہیں ہیں۔ کیونکہ یہ الفاظ اپنے حقیقی معانی میں عمل کرنے والے ہیں (مستعمل ہیں) اور شرط بینونت کی دو قسم میں سے ایک کو متعین کرنا ہے نہ کہ طلاق کو اور عدد کم ہونا طلاق کے ثابت ہونے کی وجہ سے ہے۔ بناء کرتے ہوئے تعلق کے زائل ہونے پر اور تین کی نیت صحیح ہے اس میں بینونت کے غلیظہ اور خفیفہ کی طرف منقسم ہونے کی وجہ سے اور عدم نیت کے وقت ادنیٰ ثابت ہو جائے گا اور ہمارے نزدیک دو کی نیت صحیح نہیں ہے۔ خلاف ہے امام زکریا کیونکہ دو عدد ہے اور ہم پہلے بیان کر چکے ہیں۔

تشریح صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ شروع کے تین الفاظ (اعتدی، استبرائی رحمک اور انت واحدہ) سے طلاق رجعی کا واقع ہونا متفق علیہ ہے۔ مگر ان کے علاوہ باقی الفاظ کنایات سے طلاق بائن کا واقع ہونا ہمارا مذہب ہے۔ (احناف کا) اور امام شافعی فرماتے ہیں کہ ان الفاظ کنایہ سے بھی طلاق رجعی واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ الفاظ کنایہ سے واقع ہونے والی شئی بھی طلاق ہے۔ کیونکہ یہ الفاظ کنایہ عن الطلاق ہیں۔ اور کنایہ عن الطلاق ہوتا ہے لہذا ان الفاظ سے جو واقع ہے وہ طلاق ہے اور چونکہ یہ الفاظ کنایہ عن الطلاق ہیں اسی وجہ سے نیت طلاق شرط ہے۔ اور الفاظ کنایہ سے اگر طلاق دی گئی تو اس سے طلاق کا عدد کم ہو جاتا ہے۔ یعنی تین کے بجائے دو کا مالک رہ جائے گا۔ خلاصہ یہ کہ ان الفاظ کنایہ سے طلاق کا وقوع ہوگا اور طلاق کے بعد رجعت ہوتی ہے۔ جیسا کہ صریح الطلاق کے بعد رجعت ہوتی ہے۔ پس ثابت ہو گیا کہ الفاظ کنایہ سے بھی طلاق رجعی واقع ہوگی نہ کہ بائن۔

اور ہماری دلیل یہ ہے کہ بائن کرنے کا تصرف اس کے اہل سے صادر ہوا ہے اور اس کے محل کی طرف منسوب ہے۔ اور تصرف کرنے والے کو شرعی ولایت بھی حاصل ہے اور جو تصرف ایسا ہو وہ صحیح ہوتا ہے۔ لہذا بائن کرنے کا تصرف بھی صحیح ہوگا۔

اور شوہر کی اہلیت میں کوئی خفاء نہیں ہے۔ کیونکہ کلام اہل ہی میں ہے اور عورت کا محل ابانت ہونا بھی ثابت ہے۔ یہی وجہ ہے کہ عورت بالاتفاق بینونت غلیظہ کا محل ہے۔

اور ایک بائن پر ولایت شرعی حاجت کی وجہ سے ثابت ہے کیونکہ بسا اوقات انسان اپنی بیوی سے انتہائی نفرت کرتا ہے اور اس کو ایسے طریقہ پر جدا کرنا چاہتا ہے کہ اس کے لئے رجوع کرنا بھی حلال نہ رہے اور نہ امت کے وقت بغیر حلالہ کے تدارک کا امکان بھی باقی رہے اور یہ مقصد نہ طلاق رجعی سے پورا ہو سکتا ہے اور نہ ہی تین طلاقیں سے۔ طلاق رجعی سے تو اس لئے پورا نہیں ہوگا کہ بسا اوقات بلا ارادہ رجعت ثابت ہو جاتی ہے۔ مثلاً عورت اپنے آپ کو شوہر پر واقع کر دے اور پھر شہوت کے ساتھ اس کا بوسہ لے لے تو رجعت ثابت ہو جائے گی حالانکہ شوہر کا ارادہ اس کو جدا رکھنے کا ہے اور تین طلاقیں سے یہ مقصد اس لئے پورا نہیں ہوگا کہ اگر شوہر نے اپنی بیوی کو تین طلاقیں دیدیں۔ اور حلالہ کرنے پر راضی نہیں ہے تو ایسی صورت میں اگر یہ شخص تجدید نکاح کے ذریعہ تدارک کرنا چاہے تو تدارک نہیں کر سکتا۔ کیونکہ اب تدارک کا دروازہ بند ہو گیا ہے۔ پس چونکہ ان صورتوں سے ضرورت پوری نہیں ہوتی۔ اس لئے شریعت نے ایک بائن کرنے کی اجازت دی ہے۔ تاکہ ایسے طریقہ پر جدائی بھی پائی جائے کہ اس کے لئے رجعت کی گنجائش نہ رہے۔ اور تجدید نکاح کے ذریعہ تدارک کا دروازہ بھی کھلا رہے۔ پس ثابت ہو گیا کہ شوہر کو ایک بائن واقع کرنے کی شرعاً ولایت حاصل ہے۔

ولینست بکنایات سے امام شافعی کی دلیل کا جواب ہے۔ جواب کا خلاصہ یہ ہے کہ ہم تسلیم نہیں کرتے کہ الفاظ کنایہ درحقیقت کنایہ عن الطلاق

ہیں۔ کیونکہ وہ اپنے حقیقی معانی میں مستعمل ہیں۔ اور کنایہ مجاز اکہر دیا گیا۔ کیونکہ یہ الفاظ جس معنی کے ساتھ متصل ہیں اس میں خفاء ہے لیکن نیت طلاق کے بعد وہ خفا بھی زائل ہو گیا۔ پس یہ الفاظ اپنے حقیقی معنی میں عمل کریں گے اور جو لفظ اپنے حقیقی معنی میں عمل کرتا ہے وہ کنایہ نہیں ہوتا۔

والشرط تعیین سے بھی امام شافعیؒ کی دلیل کا جواب ہے۔ حاصل جواب یہ ہے کہ نیت کی شرط لگانا اگر طلاق کی وجہ سے ہوتا تو آپ کی دلیل ہو جاتا مگر ایسا نہیں بلکہ وہ بینونت کی دو قسموں غلیظہ اور خفیہ میں سے ایک متعین کرنے کے لئے ہے نہ کہ طلاق کے لئے۔ یعنی نیت طلاق بائن کے لئے شرط ہے نہ کہ مطلق طلاق کے لئے۔

وانتفاص العدد سے بھی امام شافعیؒ کی دلیل کا جواب ہے۔ جواب یہ ہے کہ طلاق کے عدد کا کم ہونا بینونت کے ضمن میں طلاق کے ثابت ہونے کی وجہ سے ہے۔ کیونکہ طلاق بائن نکاح کے تعلق کو زائل کرنے کے لئے ہے اور جو چیز تعلق نکاح کو زائل کر دے اس سے عدد طلاق کم ہو جائے گا۔ تحقیق یہ ہے کہ نقص عدد اور طلاق بائن میں کوئی منافات نہیں ہے۔ پس نقص عدد اس کے طلاق بائن کی حیثیت سے ہوگا۔

وانما یصح نیت الثلاث سے سوال کا جواب ہے۔ سوال یہ ہے کہ اگر یہ الفاظ کنایہ اپنے حقیقی معانی میں عمل کرنے والے ہیں تو انت بائن میں تین طلاوتوں کی نیت کرنا صحیح نہ ہونا چاہیے جیسے انت طالق میں تین طلاق کی نیت صحیح نہیں ہے۔ جواب تین طلاوتوں کی نیت کا صحیح ہونا اس لئے نہیں کہ وہ فی نفسہ عمل کرنے والا ہے بلکہ اس وجہ سے کہ بینونت منقسم ہے غلیظہ اور خفیہ کی طرف اور عدم نیت کے وقت ادنیٰ ثابت ہو جائے گا اور وہ ایک بائن ہے البتہ ہمارے نزدیک دو کی نیت کرنا صحیح نہیں ہے امام زفرؒ کا اختلاف ہے کیونکہ دو عدد محض ہے تفصیل ماقبل میں گذر چکی۔

اعتدی، اعتدی، اعتدی سے پہلے طلاق کی نیت کی اور دوسری اور تیسری

میں ضیض کی نیت کی تو قضاء تصدیق کی جائے گی

وَإِنْ قَالَ لَهَا اِعْتَدِي اِعْتَدِي اِعْتَدِي وَقَالَ نَوَيْتُ بِالْأُولَى طَلَاقًا وَبِالْبَاقِي حَيْضًا دُيِّنَ فِي الْقَضَاءِ لِأَنَّهُ نَوَى حَقِيقَةً كَلَامِهِ وَلِأَنَّهُ يَأْمُرُ أَمْرَاتِهِ فِي الْعَادَةِ بِالْإِعْتِدَادِ بَعْدَ الطَّلَاقِ فَكَانَ الظَّاهِرُ شَاهِدًا لَهُ وَإِنْ قَالَ لَمْ أَنْوِ بِالْبَاقِي شَيْئًا فَهِيَ ثَلَاثٌ لِأَنَّهُ لَمَّا نَوَى بِالْأُولَى الطَّلَاقَ صَارَ الْحَالُ حَالِ مَذَاكِرَةِ الطَّلَاقِ فَتَعَيَّنَ الْبَاقِيَانِ لِلطَّلَاقِ بِهَذِهِ الدَّلَالَةِ فَلَا يُصَدَّقُ فِي نَفْيِ النِّيَّةِ بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ لَمْ أَنْوِ بِالْكُلِّ الطَّلَاقِ حَيْثُ لَا يَقَعُ شَيْءٌ لِأَنَّهُ لَا ظَاهِرَ يَكْذِبُهُ وَبِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ نَوَيْتُ بِالثَّالِثَةِ الطَّلَاقِ دُونَ الْأُولَيَيْنِ حَيْثُ لَا يَقَعُ إِلَّا وَاحِدَةٌ لِأَنَّ الْحَالَ عِنْدَ الْأُولَيَيْنِ لَمْ تَكُنْ حَالِ مَذَاكِرَةِ الطَّلَاقِ وَفِي كُلِّ مَوْضِعٍ يُصَدَّقُ الزَّوْجُ عَلَى نَفْيِ النِّيَّةِ إِنَّمَا يُصَدَّقُ مَعَ الْيَمِينِ لِأَنَّهُ آمِنٌ فِي الْإِخْبَارِ عَمَّا فِي ضَمِيرِهِ وَالْقَوْلُ قَوْلُ الْأَمِينِ مَعَ الْيَمِينِ.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا تو عدت گذار، تو عدت گذار، تو عدت گذار اور کہا کہ میں نے پہلے (لفظ) سے طلاق کا ارادہ کیا اور باقی سے حیض کا تو قضاء تصدیق کی جائے گی۔ کیونکہ اس نے اپنے کلام کی حقیقت کی نیت کی ہے اور اس لئے کہ عادیۃ اپنی بیوی کو عدت کا حکم طلاق کے بعد دیتا ہے۔ پس ظاہر بھی اسی کے واسطے شاہد ہوگا اور اگر کہا کہ میں نے باقی سے کچھ نیت نہیں کی ہے تو یہ تین ہوں گی۔ کیونکہ جب پہلی سے طلاق کی نیت کی تو مذاکرہ طلاق کی حالت ہوگی۔ پس باقی دو بھی اس دلالت سے طلاق کے لئے متعین ہوں گی۔ لہذا نیت کی نفی کرنے میں تصدیق نہیں کی جائے گی۔ بخلاف اس صورت کے جب کہا کہ میں نے تمام سے طلاق کی نیت نہیں کی۔ چنانچہ کچھ واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ ظاہر اس کی تکذیب نہیں کرتا ہے۔ اور بخلاف اس صورت کے جب کہا کہ میں نے تیسرے کلمہ سے طلاق کی نیت کی ہے نہ کہ پہلے دو کلموں سے۔ چنانچہ نہیں واقع ہوگی مگر ایک اس لئے کہ اولین کے وقت مذاکرہ طلاق کی حالت نہیں تھی۔ اور ہر وہ جگہ کہ شوہر کی تصدیق کی جائے نیت کی نفی پر تصدیق کی جائے یمین کے ساتھ۔ کیونکہ

شوہر امین ہے اس چیز کی خبر دینے میں جو اس کے دل میں ہے اور امین کا قول مع الیمین معتبر ہوتا ہے۔

تشریح..... (صورت مسئلہ): اگر شوہر نے اپنی منکوحہ کو تین بار اعمدی کہا اور کہا کہ میں نے اول سے طلاق اور دوسرے اور تیسرے لفظ سے حیض کی نیت کی ہے تو قضاء اس کی تصدیق کی جائے گی۔ یہی قول امام شافعیؒ امام مالکؒ اور امام احمدؒ کا ہے۔ دلیل یہ ہے کہ اس شخص نے لفظ ثانیہ اور ثالثہ سے اپنے کلام کے حقیقی معنی کی نیت کی ہے اور پہلے لفظ سے اپنے کلام کے محتمل کی۔ اس وجہ سے دونوں نیتیں قضاء معتبر ہوں گی۔ دلیل ثانی یہ ہے کہ انسان عادی اپنی بیوی کو طلاق کے بعد عدت کا حکم دیتا ہے۔ لہذا ظاہر بھی اس کا شاہد ہے۔ اس وجہ سے بھی اس کی نیت قضاء معتبر ہے۔ اور اگر شوہر نے کہا کہ میں نے ثانیہ اور ثالثہ سے کچھ بھی نیت نہیں کی ہے تو اس صورت میں تین طلاقیں واقع ہوں گی۔ کیونکہ جب اس شخص نے لفظ اولیٰ سے طلاق کی نیت کی ہے تو یہ حالت، مذاکرۃ الطلاق کی حالت ہوگی۔ پس دوسرے اور تیسرے کلمہ اس قرینہ کی وجہ سے طلاق کے لئے متعین ہوگا۔ اور اگر یہ شخص نیت کا انکار کرے اور کہے کہ میں نے دوسرے اور تیسرے لفظ سے کچھ نیت نہیں کی ہے تو اس کے قول کی تصدیق نہیں کی جائے گی۔

اس کے برخلاف اگر کہا کہ میں نے تینوں الفاظ سے طلاق کی نیت نہیں کی ہے تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ ایسا کوئی ظاہر نہیں ہے جو اس کے لئے کذب بن جائے اور اگر اس نے تیسرے لفظ سے طلاق کی نیت کی ہے مگر پہلے دو لفظوں سے کوئی نیت نہیں کی تو صرف ایک واقع ہوگی کیونکہ اولین کے وقت مذاکرۃ طلاق کی حالت نہیں تھی۔

صاحب ہدایہؒ نے ایک ضابطہ بیان فرمایا ہے وہ یہ کہ جس مقام پر انکار نیت کے سلسلہ میں شوہر کے قول کی تصدیق کی جائے گی تو اس کا قول مع الیمین معتبر ہوگا دلیل یہ ہے کہ وہ شخص مافی الضمیر کی خبر دینے میں امین ہے۔ اور امین کا قول مع الیمین معتبر ہوتا ہے۔

فوائد..... اس مسئلہ میں چند احتمالات ہیں

(۱) تینوں الفاظ سے طلاق کی نیت کرے۔ (۲) فقط اولیٰ سے طلاق کی نیت کرے۔ (۳) اولیٰ سے فقط حیض کی نیت کرے۔

(۴) پہلے دو لفظوں سے طلاق کی نیت کرے۔ (۵) اولیٰ اور ثالثہ سے طلاق کی نیت کرے۔ (۶) ثانیہ اور ثالثہ سے طلاق کی اور اولیٰ سے حیض کی نیت کرے۔ ان چھ صورتوں میں تین طلاقیں واقع ہوں گی۔

(۷) ثانیہ سے طلاق کی نیت کرے۔ (۸) اولیٰ سے طلاق اور ثانیہ سے حیض کی نیت کرے۔ (۹) اولیٰ سے طلاق اور ثالثہ سے حیض کی نیت کرے۔

(۱۰) بعد کے دو کلموں سے طلاق کی نیت کرے۔ (۱۱) پہلے دو کلموں سے فقط حیض کی نیت کرے۔ (۱۲) اولیٰ اور ثالثہ سے حیض کی نیت کرے۔

(۱۳) اولیٰ اور ثانیہ سے طلاق کی نیت کرے اور ثالثہ سے حیض کی۔ (۱۴) اولیٰ اور ثالثہ سے طلاق کی اور ثانیہ سے حیض کی نیت کرے۔

(۱۵) اولیٰ اور ثانیہ سے حیض اور ثالثہ سے طلاق کی نیت کرے۔ (۱۶) اولیٰ اور ثالثہ سے حیض اور ثانیہ سے طلاق کی نیت کرے۔

(۱۷) ثانیہ سے فقط حیض کی نیت کرے۔

ان گیارہ صورتوں میں دو طلاقیں واقع ہوں گی۔

(۱۸) تینوں کلموں سے حیض کی نیت کرے۔ (۱۹) ثالثہ سے فقط طلاق کی نیت کرے۔ (۲۰) ثالثہ سے فقط حیض کی نیت کرے۔

(۲۱) ثانیہ سے طلاق اور ثالثہ سے حیض کی نیت کرے۔ (۲۲) ثانیہ اور ثالثہ سے حیض اور اولیٰ سے طلاق کی نیت کرے۔

(۲۳) بعد والے دو کلموں سے فقط حیض کی نیت کرے۔

ان چھ صورتوں میں صرف ایک طلاق واقع ہوگی۔ اور اگر کوئی نیت نہیں کی ہے تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ فتح القدیر۔ واللہ اعلم بالصواب۔

بَابُ تَفْوِیْضِ الطَّلَاقِ

ترجمہ..... یہ باب (غیر کی طرف) طلاق پر دکرنے کے (بیان میں) ہے

تشریح..... اس باب کے تحت تین فصلیں بیان کی گئیں ہیں۔

(۱) فصل فی الاختیار۔ (۲) فصل فی الامر بالید۔ (۳) فصل المشیۃ۔

فَصْلٌ فِی الْاِخْتِیَارِ

ترجمہ..... (یہ) فصل اختیار کے (بیان میں) ہے

اختاری، طلقی نفسک سے عورت کا اختیار دینے کا حکم

وَإِذَا قَالَ لِامْرَأَتِهِ إِخْتَارِي يَنْوِي بِذَلِكَ الطَّلَاقَ أَوْ قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسِكَ فَلَهَا أَنْ تَطْلُقَ نَفْسَهَا مَا دَامَتْ فِي مَجْلِسِهَا ذَلِكَ فَإِنْ قَامَتْ مِنْهُ أَوْ أَخَذَتْ فِي عَمَلٍ آخَرَ خَرَجَ الْأَمْرُ مِنْ يَدِهَا لِأَنَّ الْمُخَيَّرَةَ لَهَا الْمَجْلِسُ بِاجْتِمَاعِ الصَّحَابَةِ عَنْهُمْ أَجْمَعِينَ وَلِأَنَّهُ تَمْلِيكَ الْفِعْلُ مِنْهَا وَالتَّمْلِيكَاتُ تَقْتَضِي جَوَابًا فِي الْمَجْلِسِ كَمَا فِي الْبَيْعِ لِأَنَّ سَاعَاتِ الْمَجْلِسِ أُعْتِبِرَتْ سَاعَةً وَاحِدَةً إِلَّا أَنَّ الْمَجْلِسَ تَارَةً يَبْدُلُ بِالذَّهَابِ عَنْهُ وَمَرَّةً بِالِاشْتِغَالِ بِعَمَلٍ آخَرَ إِذَا مَجْلِسُ الْأَكْلِ غَيْرُ مَجْلِسِ الْمُنَاطَرَةِ وَمَجْلِسُ الْقِتَالِ غَيْرُهُمَا.

ترجمہ..... (یہ) فصل اختیار کے (بیان میں) ہے۔ اور جب اپنی بیوی سے کہا اختاری درآ نکال کہ اس سے طلاق کی نیت کرتا ہے یا اس سے کہا طلقی نفسک تو عورت کے لئے جائز ہے کہ وہ اپنے آپ کو طلاق دے۔ جب تک کہ وہ اپنی اس مجلس میں موجود ہے۔ پس اگر اس مجلس سے کھڑی ہوگئی یا دوسرے کام میں لگ گئی تو اختیار اس کے ہاتھ سے نکل گیا۔ کیونکہ جس جس عورت کو اختیار دیا گیا ہے اس کے واسطے مجلس ہے۔ صحابہ کرام رضوان اللہ علیہم اجمعین کے اجماع کی وجہ سے اور اس لئے کہ (تفویض) اس کو فعل کا مالک بنانا ہے اور تملیکات مجلس میں جواب کا تقاضا کرتی ہیں جیسا کہ بیع میں۔ کیونکہ مجلس کی تمام ساعتیں ایک ساعت کے (مانند) شمار ہوتی ہیں۔ مگر یہ کہ مجلس کبھی اس سے چلے جانے سے بدل جاتی ہے اور کبھی دوسرے کام میں مشغول ہو جانے کی وجہ سے۔ کیونکہ مجلس اکل مناظرہ کی مجلس کا غیر ہے اور قتال کی مجلس ان دونوں کا غیر ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ واضح ہے اور دلیل منقول کا حاصل یہ ہے کہ قیاس کا تقاضا تو یہ ہے کہ اس لفظ اختاری سے نیت کے باوجود طلاق واقع نہ ہو۔ کیونکہ شوہر اس لفظ سے طلاق واقع کرنے کا مالک نہیں ہے۔ چنانچہ اگر اس نے اخترتک من نفسی یا اخترت نفسی منطلقاً کہا تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور انسان جس چیز کا خود مالک نہیں ہوتا دوسرے کو بھی اس کا مالک نہیں بنا سکتا ہے۔ لیکن اجماع صحابہ کی وجہ سے یہ قیاس ترک کر دیا گیا ہے۔ کیونکہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ، عثمان رضی اللہ عنہ، علی رضی اللہ عنہ، ابن مسعود رضی اللہ عنہ، ابن عمر رضی اللہ عنہ، جابر رضی اللہ عنہ، زید بن ثابت رضی اللہ عنہ اور عائشہ رضی اللہ عنہا سے روایت ہے کہ جب مرد نے اپنی بیوی کو اختیار دیا تو عورت کے لئے خیار ہے۔ جب تک کہ وہ اپنی اس مجلس میں موجود ہے پس جب وہ کھڑی ہوگئی تو اس کے لئے خیار نہیں ہے۔ چونکہ ان کے علاوہ سے خلاف منقول نہیں اس لئے یہ اجماع کے قائم مقام ہو گیا۔ اس اجماع سے عورت کے لئے خیار کا ثبوت بھی ہو گیا اور یہ بھی ثابت ہو گیا کہ یہ خیار مجلس کے ساتھ خاص رہے گا۔

دوسری دلیل عقلی..... یہ ہے کہ طلاق کا عورت کو اختیار دینا اور حقیقت اس کو طلاق کا مالک بنانا ہے۔ اور تحلیل کات تقاضا کرتی ہیں کہ جواب مجلس میں ملنا چاہیے۔ جیسا کہ بیچ میں۔ جس مجلس میں ایجاب ہو اسی میں قبول پایا جانا چاہیے۔ کیونکہ مجلس کی تمام ساعتیں بمنزلہ ایک ساعت کے ہے۔ یہی وجہ ہے کہ اگر مجلس میں آیت سجدہ مکرر پڑھی گئی تو ایک ہی سجدہ واجب ہوگا۔ حاصل یہ کہ عورت مجلس میں طلاق واقع کر سکتی ہے مجلس بدل جانے کے بعد یہ اختیار باقی نہیں رہے گا۔ البتہ تبدل مجلس کی دوسورتن ہیں۔ ایک یہ کہ مجلس سے اٹھ کر چلا جائے۔ دوم یہ کہ اسی مجلس میں رہتے ہوئے دوسرا کام شروع کر دے۔ مثلاً کھانے پینے کی مجلس ہے اگر کھانے سے فراغت کے بعد اسی مجلس میں مناظرہ شروع کر دیا تو یہ بھی مجلس کا بدلنا شمار ہوگا۔

عورت کا اختیار مجلس سے قیام کے وقت ختم ہو جائے گا

وَيَبْطُلُ خِيَارُهَا بِمَجْرَدِ الْقِيَامِ لِأَنَّهُ دَلِيلُ الْأَعْرَاضِ بِخِلَافِ الصَّرْفِ وَالسَّلَمِ لِأَنَّ الْمُفْسِدَ هُنَاكَ الْإِفْتِرَاقُ مِنْ غَيْرِ قَبْضٍ ثُمَّ لَا بُدَّ مِنَ النِّيَّةِ فِي قَوْلِهِ اخْتَارِي لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُ تَخْيِيرَهَا فِي نَفْسِهَا وَيَحْتَمِلُ تَخْيِيرَهَا فِي تَصَرُّفِ آخِرِ غَيْرِهِ.

ترجمہ..... اور عورت کا اختیار محض کھڑا ہونے سے باطل ہوگا۔ کیونکہ قیام اعراض کی دلیل ہے۔ بخلاف (بیچ) صرف اور سلم کے۔ کیونکہ یہاں مفسد بغیر قبضہ کے مجلس سے جدا ہونا ہے۔ پھر نیت ضروری ہے اس کے قول اختاری میں۔ اس لئے کہ وہ احتمال رکھتا ہے عورت کے نفس میں اس کو اختیار دینے کا اور احتمال رکھتا ہے اس کو اختیار دینے کا دوسرے تصرف میں اس کے علاوہ۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ عورت کا اختیار محض قیام عن مجلس سے باطل ہو جائے گا۔ دلیل یہ ہے کہ قیام اعراض اور روگردانی کی دلیل ہے اس کے برخلاف بیچ صرف اور بیچ سلم کہ ان میں بھی مجلس میں قبضہ کرنا ضروری ہے۔ لیکن محض قیام عن مجلس کی وجہ سے بیچ صرف اور بیچ سلم باطل نہیں ہوں گی۔ کیونکہ بیچ صرف اور سلم کو فاسد کرنا بغیر قبضہ کے مجلس سے جدا ہو جانا ہے۔ اور محض قیام سے افتراق عن مجلس پایا نہیں گیا۔ اس وجہ سے بیچ صرف اور سلم قیام عن مجلس سے باطل نہیں ہوں گے۔ صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ شوہر کے قول لفظ اختاری میں طلاق کی نیت کرنا ضروری ہے۔ کیونکہ اس لفظ میں طلاق اور غیر طلاق دونوں کا احتمال ہے۔ لہذا غیر طلاق کے احتمال کو زائل کرنے کے لئے طلاق کی نیت کرنا ضروری ہے۔

اختاری کے جواب میں عورت نے نفس کو اختیار کر لیا تو ایک طلاق بائنہ واقع ہو جائے گی

فَإِنْ اخْتَارَتْ نَفْسَهَا فِي قَوْلِهِ اخْتَارِي كَانَتْ وَاحِدَةً بَائِنَةً وَالْقِيَاسُ أَنْ لَا يَقَعَ بِهِذَا شَيْءٌ وَإِنْ نَوَى الزَّوْجُ الطَّلَاقَ لِأَنَّهُ لَا يَمْلِكُ الْإِنْقَاعَ بِهِذَا اللَّفْظِ فَلَا يَمْلِكُ التَّفْوِضَ إِلَى غَيْرِهِ إِلَّا أَنَا اسْتَحْسَنَاهُ لِاجْتِمَاعِ الصَّحَابَةِ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُمْ وَلِأَنَّهُ بِسَبِيلٍ مَنْ أَنْ يَسْتَدِيمَ نِكَاحَهَا أَوْ يُفَارِقَهَا فَيَمْلِكُ إِقَامَتَهَا مَقَامَ نَفْسِهِ فِي حَقِّ هَذَا الْحُكْمِ ثُمَّ الْوَأَقِعَ بِهَا بَائِنٌ لِأَنَّ اخْتِيَارَهَا نَفْسَهَا بَثْبُوتِ اخْتِصَاصِهَا بِهَا وَ ذَلِكَ فِي الْبَائِنِ وَلَا يَكُونُ ثَلَاثًا وَإِنْ نَوَى الزَّوْجُ ذَلِكَ لِأَنَّ الْإِخْتِيَارَ لَا يَتَنَوَّعُ بِخِلَافِ الْإِبَانَةِ لِأَنَّ الْبَيْنُونَ قَدْ تَنَوَّعُوا.

ترجمہ..... پس اگر (اس عورت) نے اپنے آپ کو اختیار کیا اس کے قول لفظ اختاری کی صورت میں تو ایک بائنہ ہوگی۔ اور قیاس یہ ہے کہ اس سے کچھ واقع نہ ہو۔ اگرچہ شوہر نے طلاق کی نیت کی ہو۔ کیونکہ شوہر اس لفظ سے واقع کرنے کا مالک نہیں ہے۔ پس اپنے علاوہ کی طرف بھی سپرد کرنے کا مالک نہیں ہوگا۔ لیکن ہم نے اس کو اتھمانا جائز جانا ہے۔ صحابہ کے اجماع کی وجہ سے۔ اور اس لئے کہ شوہر کو یہ اختیار ہے کہ وہ اس کے نکاح کو برابر قائم رکھے یا اس کو چھوڑ کر دے۔ پس شوہر اس عورت کو اپنا قائم مقام بنانے کا مالک ہوگا اس حکم میں۔ پھر اس سے بائنہ ہی واقع ہوگی۔ کیونکہ اس

عورت کا اپنے آپ کو اختیار کرنا نفس کے ساتھ عورت کے اختصاص کو ثابت کرنے کی وجہ سے ہے۔ اور یہ بات بائن میں ہوگی۔ اور تین نہیں ہوگی کرچہ شوہر نے اس کی نیت کی ہو۔ کیونکہ اختیار منقسم نہیں ہوتا ہے۔ بخلاف ابانت کے۔ اس لئے کہ بینونت منقسم ہوتی ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): شوہر کے لفظ اختاری کہنے کے بعد اگر عورت نے اسی مجلس میں اپنے نفس کو اختیار کر لیا تو یہ ایک طلاق سے باندھ ہوگی۔ یہی نول حضرت علیؑ کا ہے۔ صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ قیاس کا تقاضا یہ ہے کہ اس لفظ سے کوئی طلاق واقع نہ ہو۔ اگرچہ شوہر نے طلاق کی نیت کی ہو۔ کیونکہ شوہر اس لفظ سے خود طلاق واقع کرنے کا مالک نہیں ہے۔ لہذا دوسرے کو مالک بنانے کا کیسے مالک ہوگا۔ مگر صحابہ رضی اللہ عنہم کے اجماع کی وجہ سے اس کو استحساناً جائز قرار دیا ہے۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ شوہر کو یہ اختیار حاصل ہے کہ وہ اپنی بیوی کے نکاح کو قائم رکھے یا اس کو جدا کر دے۔ پس وہ اس اختیار میں اپنی بیوی کو اپنا قائم مقام بھی بنا سکتا ہے۔

صاحب ہدایہؒ فرماتے ہیں کہ اس لفظ اختاری سے ایک باندھ واقع ہوگی کیونکہ عورت کا اپنے نفس کو اختیار کرنا اسی وقت ثابت ہوگا جبکہ نفس کے ساتھ عورت کا اختصاص ثابت ہو جائے یعنی شوہر کی ملک زائل ہو جائے اور عورت اپنے نفس کی مالک ہو جائے اور ظاہر ہے کہ یہ بات طلاق بائن میں حاصل ہوگی۔

اور اگر شوہر نے تین طلاقیں کی نیت کی تو تین واقع نہیں ہوں گی۔ کیونکہ اختیار منقسم نہیں ہوتا۔ البتہ بینونت غلیظہ اور خفیہ کی طرف منقسم ہو جاتی ہے۔ اس وجہ سے انت بائن میں تین طلاقیں کی نیت درست ہے۔ مگر اختاری کی صورت میں تین کی نیت صحیح نہیں ہے۔

لفظ نفس زوجین میں سے کسی ایک کے کلام میں ہونا ضروری ہے

قَالَ وَلَا بُدَّ مِنْ ذِكْرِ النَّفْسِ فِي كَلَامِهِ أَوْ فِي كَلَامِهَا حَتَّىٰ لَوْ قَالَ لَهَا اخْتَارِي فَقَالَتْ قَدْ اخْتَرْتُ فَهُوَ بَاطِلٌ لِأَنَّهُ عَرَفَ بِالْإِجْمَاعِ وَهُوَ فِي الْمُفَسِّرِ مِنْ أَحَدِ الْجَانِبَيْنِ وَلَا نِ الْمُبْهَمِ لَا يَصْلُحُ تَفْسِيرًا لِلْمُبْهَمِ وَلَا تَعَيَّنَ مَعَ الْإِبْهَامِ.

ترجمہ..... قدوریؒ نے کہا اور نفس کا ذکر ضروری ہے شوہر کے کلام میں یا عورت کے کلام میں حتیٰ کہ اگر عورت سے کہا اختاری۔ پھر عورت نے کہا اخترت تو یہ باطل ہے۔ کیونکہ یہ اجماع سے معلوم ہوا ہے اور اجماع اس میں ہے کہ احدا الجانبین میں تفسیر کی گئی ہو۔ اور اس لئے کہ مبہم بہم کی تفسیر بننے کی صلاحیت نہیں رکھتا ہے۔ اور ابہام کے ساتھ تعین نہیں ہوتی ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ لفظ اختیار سے طلاق واقع کرنے کے لئے زوجین میں سے کسی ایک کے کلام میں لفظ نفس یا اس کے قائم مقام کا ذکر ہونا ضروری ہے (نفس کا قائم مقام لفظ اختیار اور تظلیقہ ہے) چنانچہ اگر شوہر نے اختاری کہا اور عورت نے جواب میں اخترت کہہ دیا تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ لفظ اختیار سے طلاق کا واقع ہونا صحابہؓ کے اجماع سے ثابت ہے۔ اور صحابہ کا اجماع اس صورت میں ہے جب کہ زوجین میں سے کسی ایک کے کلام میں لفظ نفس یا اس کا قائم مقام مذکور ہو۔ لہذا اجماع جس طرح وارد ہوا اسی طرح رکھا جائے گا کیونکہ یہ اجماع خلاف قیاس ہے۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ یہاں شوہر کا قول اختاری مبہم ہے اور عورت کا قول جو اس کی تفسیر ہے وہ بھی مبہم ہے۔ اور ایک مبہم دوسرے مبہم کی تفسیر واقع نہیں ہوتا۔ اس وجہ سے بھی یہ کلام باطل ہوگا۔ اور اگر آپ اشکال کریں کہ شوہر نے طلاق کی نیت کر کے طلاق کو متعین کر دیا ہے تو جواب یہ ہوگا کہ جانبین میں ابہام رہتے ہوئے طلاق کو متعین نہیں کیا جاسکتا ہے۔

مرد نے کہا اختاری نفس عورت نے کہا اخترت تو ایک طلاق باندھ واقع ہو جائے گی

وَلَوْ قَالَ اخْتَارِي نَفْسَكَ فَقَالَتْ اخْتَرْتُ نَفْعٌ وَاحِدَةٌ بَانَةٌ لِأَنَّ كَلَامَهُ مُفَسَّرٌ وَكَلَامُهَا خَرَجَ جَوَابًا لَهُ

فَيَتَصَمَّنُ إِعَادَتَهُ وَ كَذَا لَوْ قَالَ اخْتَارِي اخْتِيَارَةً فَقَالَتْ اخْتَرْتُ لِأَنَّ الْهَاءَ فِي الْإِخْتِيَارَةِ تُنْبِئُ عَنِ الْإِتِّحَادِ وَالْإِنْفِرَادِ وَ اخْتِيَارُهَا نَفْسُهَا هُوَ الَّذِي يَتَّحِدُ مَرَّةً وَ يَتَعَدَّدُ أُخْرَى فَصَارَ مُفَسَّرًا مِنْ جَانِبِهِ وَلَوْ قَالَ اخْتَارِي فَقَالَتْ اخْتَرْتُ نَفْسِي يَقَعُ الطَّلَاقُ إِذَا نَوَى الزَّوْجُ لِأَنَّ كَلَامَهَا مُفَسَّرٌ وَ مَا نَوَاهُ الزَّوْجُ مِنْ مُحْتَمَلَاتٍ كَلَامِهِ.

ترجمہ..... اور اگر (شوہر) نے کہا تو اپنے نفس کو اختیار کر۔ عورت نے کہا میں نے اختیار کیا تو ایک باندہ واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ مرد کا کلام تفسیر کے ساتھ واقع ہوا ہے اور عورت کا کلام اسی کے جواب میں نکلا ہے تو (یہ) مرد کے کلام کے لوٹانے کو متضمن ہوگا۔ اور ایسے ہی اگر کہا اختیار کر تو اختیار کرنا۔ کیونکہ اختیار میں تاتحاد اور منفرد ہونے کی خبر دیتی ہے۔ اور عورت کا اپنے نفس کو اختیار کرنا کبھی متحد ہوتا ہے اور کبھی متعدد ہوتا ہے تو مرد کی جانب سے کلام مفسر ہو گیا اور اگر مرد نے کہا اختیار کر تو عورت نے کہا میں نے اپنے نفس کو اختیار کر لیا تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ بشرطیکہ شوہر نے نیت کی ہو۔ اس لئے کہ عورت کا کلام مفسر واقع ہوا ہے۔ اور شوہر نے جس چیز کی نیت کی ہے وہ شوہر کے کلام کے احتمالات میں سے ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا اختاری نفسک عورت نے جواب میں اختسرت کہا لفظ نفس ذکر نہیں کیا۔ تو ایک طلاق باندہ واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ مرد کا کلام لفظ نفس مذکور ہونے کی وجہ سے مفسر ہے اور عورت کا کلام شوہر کے کلام کے جواب میں واقع ہوا ہے۔ لہذا عورت کا کلام شوہر کے کلام کے اعادہ کو متضمن ہوگا۔ کیونکہ قاعدہ ہے کہ جواب مافی السوال کے اعادہ کو متضمن ہوتا ہے۔ مثلاً کسی نے سوال کیا کہ کیا زید نے مارا۔ آپ نے جواب میں فرمایا جی ہاں، تو یہ لفظ جی ہاں۔ زید نے مارا کو متضمن ہے تو اب عورت کے جواب کا حاصل یہ ہوگا کہ جس چیز کا تو نے مجھ کو حکم دیا ہے اپنے اختیار سے۔ اس کو میں نے اختیار کیا۔ اور مرد نے اختیار دیا تھا نفس کے بارے میں۔ پس عورت کی جانب سے بھی نفس ہی کو اختیار کرنا ہوگا نہ کہ کسی اور چیز کو۔

دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ مرد نے کہا اختاری اختیاری۔ عورت نے جواب میں اختسرت کہا تو طلاق باندہ واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ اختیاریہ میں تاحدث کے لئے ہے۔ اب شوہر کے کلام کا منشاء یہ ہوگا کہ شوہر اپنی عورت کو ایسی چیز کا اختیار دینا چاہتا ہے جس میں وحدت اور تعدد ہوتا ہے اور وحدت اور تعدد صرف اس میں ہے کہ عورت اپنے نفس کو اختیار کرے۔ اس لئے کہ اگر عورت نے ایک طلاق کے ساتھ اپنے نفس کو اختیار کیا ہے۔ تو اس اختیار میں وحدت پائی گئی اور اگر تین طلاقیں کے ساتھ اختیار دیا ہے تو اس اختیار میں تعدد ہوگا۔ پس شوہر کی جانب سے کلام مفسر ہو گیا گویا مرد نے کہا کہ تو اپنے نفس کو اختیار کر۔

تیسرا مسئلہ: اگر مرد نے کہا اختاری۔ عورت نے جواب میں کہا اختسرت نفسی اور شوہر نے طلاق کی نیت کی ہے۔ تو اس صورت میں بھی ایک طلاق باندہ واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ عورت کا کلام تو مختصر ہے۔ اور شوہر نے جس چیز کی نیت کی ہے یعنی طلاق کی وہ اس کے کلام کے احتمالات میں سے ہے۔

شوہر نے اختاری کہا عورت نے انا اختار نفسی کہا تو طلاق واقع ہو جائے گی

وَلَوْ قَالَ اخْتَارِي فَقَالَتْ اَنَا اخْتَارُ نَفْسِي فَهِيَ طَالِقٌ وَالْقِيَاسُ أَنَّ لَا تُطَلَّقُ لِأَنَّ هَذَا مُجَرَّدٌ وَغِدٍ أَوْ يَحْتَمِلُهُ فَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسِكَ فَقَالَتْ اَنَا أَطْلِقُ نَفْسِي وَجْهُ الْإِسْتِحْسَانِ حَدِيثُ عَائِشَةَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهَا فَإِنَّهَا قَالَتْ لَا بَلْ اخْتَارَ اللَّهُ وَرَسُولُهُ وَاعْتَبَرَهُ النَّبِيُّ عَلَيْهِ السَّلَامُ جَوَابًا مِنْهَا وَلَئِنْ هَذِهِ الصَّيْغَةُ حَقِيقَةٌ فِي الْحَالِ وَتَجُوزُ فِي الْإِسْتِقْبَالِ كَمَا فِي كَلِمَةِ الشَّهَادَةِ وَآدَاءِ الشَّهَادَةِ بِخِلَافِ قَوْلِهَا أَطْلِقُ نَفْسِي لِأَنَّهُ تَعَدَّرَ حَمْلُهُ عَلَى الْحَالِ لِأَنَّهُ لَيْسَ بِحِكَايَةٍ عَنْ حَالٍ قَائِمَةٍ وَلَا كَذَلِكَ قَوْلُهَا اَنَا اخْتَارُ نَفْسِي لِأَنَّهُ حِكَايَةٌ عَنْ حَالٍ

ترجمہ..... اور اگر مرد نے کہا اختیار کرتو، عورت نے کہا میں اختیار کرتی ہوں اپنے نفس کو تو یہ طالق ہے اور قیاس یہ ہے کہ طلاق واقع نہ ہو۔ کیونکہ یہ محض وعدہ ہے یا اس کا احتمال رکھتا ہے پس ایسا ہو گیا جیسا کہ عورت سے کہا تو اپنے آپ کو طلاق دیدے۔ اس نے کہا کہ میں اپنے نفس کو طلاق دیتی ہوں۔ وجہ استحسان حدیث عائشہؓ ہے۔ اس لئے کہ حضرت عائشہؓ نے کہا نہیں بلکہ میں اللہ اور اس کے رسول کو اختیار کرتی ہوں اور حضور ﷺ نے حضرت عائشہؓ کی طرف سے اس کو معتبر جواب مانا ہے اور اس لئے کہ یہ (لفظ اختیار) حال میں حقیقت ہے اور استقبال میں مجاز ہے۔ جیسا کہ کلمہ شہادت اور اداء شہادت میں بخلاف اس کے قول اطلاق نفسی کے، کیونکہ اس کو حال پر محمول کرنا محذور ہے۔ کیونکہ وہ حالت موجودہ کی حکایت نہیں ہے۔ اور اس کا قول اختیار نفسی ایسا نہیں ہے۔ کیونکہ وہ حالت قائمہ کی حکایت ہے اور وہ اس کا اپنے نفس کو اختیار کرنا ہے۔

تشریح..... (صورت مسئلہ): مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا اختاری، بیوی نے کہا انا اختار نفسي۔ تو اس سے طلاق بائن واقع ہو جائے گی۔ اور قیاس کا مقتضی یہ ہے کہ طلاق واقع نہ ہو۔ وجہ قیاس یہ ہے کہ عورت نے اختیار فعل مضارع استعمال کیا ہے اور فعل مضارع حال اور استقبال دونوں کا احتمال رکھتا ہے۔ پس اگر عورت نے استقبال مراد لیا تو یہ محض وعدہ ہوگا۔ اور محض وعدہ طلاق سے طلاق واقع نہیں ہوتی۔ اور اگر حال مراد لیا ہے تو کم از کم استقبال کا احتمال ہے۔ پس یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ شوہر نے اپنی بیوی سے کہا باطلقی نفسک اس کی بیوی نے جواب میں انا اطلق نفسي کہا اور اس سے طلاق واقع نہیں ہوتی۔ لہذا انا اختار نفسي سے بھی طلاق واقع نہ ہونی چاہئے۔

وجہ استحسان حدیث عائشہؓ ہے۔ روایت کیا گیا ہے کہ جب آیت یناہیہا النبی قل لازواجک ان کتن تردن الحیوة الدنیا و زینتھا فتعالیسن امتعن و اسرحکن سراحا جمیلا نازل ہوئی تو حضور ﷺ نے حضرت عائشہؓ سے فرمایا کہ میں تجھ کو ایک بات کی خبر دوں گا تو بغیر والدین کے مشورے کے جواب مت دینا۔ پھر آپ نے اس آیت کی خبر دی تو حضرت عائشہؓ نے فرمایا کیا میں اس بارے میں ماں باپ سے مشورہ کروں نہیں۔ بلکہ میں اللہ اور اس کے رسول ﷺ اور دار آخرت کو پسند کرتی ہوں۔ حضور ﷺ نے عائشہؓ کے اس جواب کا اعتبار کیا ہے۔ حالانکہ عائشہؓ نے صیغہ مضارع استعمال کیا جو استقبال کا احتمال رکھتا ہے، پس حدیث عائشہؓ سے معلوم ہوا کہ صیغہ مضارع سے بھی اختیار ثابت ہو جائے گا۔

دوسری وجہ استحسان..... یہ ہے کہ صیغہ مضارع حال کے معنی میں حقیقت ہے اور استقبال میں مجاز ہے۔ اور حقیقت کا مراد لینا بھی ممکن ہے۔ لہذا یہاں حامل کے معنی مراد ہوں گے جیسا کہ کلمہ شہادت اشہد ان لا الہ الا اللہ و اشہد ان محمدًا عبده و رسولہ میں ایمان کا اعتبار کیا ہے نہ کہ وعدہ ایمان کا۔ درآ خالیکہ اس میں صیغہ مضارع سے شہادت دی گئی ہے۔ اور ایسے ہی جب کسی گواہ نے کہا اشہد بكذا۔ اس میں حال مراد ہے پس جب یہ ثابت ہو گیا کہ حال حقیقت ہے تو مجاز یعنی استقبال کی طرف رجوع نہیں کیا جائے گا۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ انا اختار نفسي کو انا اطلق نفسي پر قیاس کرنا صحیح نہیں ہے۔ اس لئے کہ اطلاق کو حال کے معنی پر محمول کرنا محذور ہے اور اختیار کو حال کے معنی پر محمول کرنا محذور نہیں۔ وجہ یہ ہے کہ طلاق و یناز بان کا عمل ہے نہ کہ دل کا۔ اور کسی چیز کو اختیار کرنا قلب کا عمل ہے۔ دوسری بات یہ ذہن نشین کر لیجئے کہ حکایت وجود محکی عنہ کا تقاضا کرتی ہے۔ پس جس کی حکایت کی گئی ہے وہ حکایت کرنے سے پہلے موجود ہونا چاہئے۔ پس لفظ اطلاق کو حال پر محمول کرنا ناممکن اس لئے ہے کہ اگر حال کے معنی پر محمول کیا گیا تو یہ حکایت ہوگا۔ حالانکہ یہ کسی حالت موجودہ کی حکایت نہیں ہو سکتا۔ کیونکہ اس لفظ کا تلفظ کرنے سے پہلے کوئی ایسی چیز موجود نہیں جس کو محکی عنہ بنایا جاتا۔ برخلاف انا اختار کے۔ کیونکہ یہ لفظ حالت موجودہ کی حکایت ہو سکتا ہے۔ کیونکہ اختیار قلب کا عمل ہے۔ پس زبان سے ذکر کرنا دل میں موجود امر کی حکایت ہوگا۔

شوہر نے اختاری اختاری کہا اور عورت نے اخترت الا ولی والو سطلی والا خیرہ کہا تو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی

وَلَوْ قَالَ سَبَّ اِحْتَارِي اِحْتَارِي فَقَالَتْ اِخْتَرْتُ الْاُولٰى وَالْوَسْطٰى وَالْاٰخِرَةَ طَلَّقْتُ ثَلَاثًا فِى قَوْلِ اَبِي حَنِيفَةَ وَلَا يَحْتَاجُ اِلَى نِيَّةِ الزَّوْجِ وَقَالَ تَطْلُقُ وَاحِدَةً وَاِنَّمَا لَا يَحْتَاجُ اِلَى نِيَّةِ الزَّوْجِ لِدَلَالَةِ التَّكْرَارِ عَلَيْهِ اِذَا الْاِخْتِيَارُ فِى حَقِّ الطَّلَاقِ هُوَ الَّذِى يَتَكَرَّرُ لَهُمَا اَنَّ ذِكْرَ الْاُولٰى وَمَا يَجْرِى مَجْرَاهُ اِنْ كَانَ لَا يُفِيدُ مِنْ حَيْثُ التَّرْتِيبِ وَلٰكِنْ يُفِيدُ مِنْ حَيْثُ الْاِفْرَادِ فَيُعْتَبَرُ فِيمَا يُفِيدُ وَلَهُ اَنَّ هَذَا وَصْفٌ لِّغَوْلَانِهِ الْمُجْتَمِعُ فِى الْمِلْكِ لَا تَرْتِيبُ فِيهِ كَالْمُجْتَمِعِ فِى الْمَكَانِ وَالْكَلَامِ لِلتَّرْتِيبِ وَالْاِفْرَادِ مِنْ ضُرُورَاتِهِ فَاِذَا لَعَا فِى حَقِّ الْاَصْلِ لَعَا فِى حَقِّ الْبِنَاءِ وَلَوْ قَالَ اِخْتَرْتُ اِخْتِيَارَةً فَهِيَ ثَلَاثُ فِى قَوْلِهِمْ جَمِيعًا لِأَنَّهَا لِلْمَرَّةِ فَصَارَتْ كَمَا اِذَا صَرَّحَتْ بِهَا وَلَا اِنَّ الْاِخْتِيَارَةَ لِلتَّكْيِدِ وَبِدُونِ التَّكْيِدِ يَقَعُ الثَّلَاثُ فَمَعَ التَّكْيِدِ اُولٰى وَلَوْ قَالَتْ قَدْ طَلَّقْتُ نَفْسِي اَوْ اِخْتَرْتُ نَفْسِي بِنَتْلِيقَةٍ فَهِيَ وَاحِدَةٌ يَمْلِكُ الرَّجْعَةُ لِأَنَّ هَذَا السَّلْطُ يُوجِبُ الْاِنْطِلَاقَ بَعْدَ اِنْقِضَاءِ الْعِدَّةِ فَكَانَتْ اِخْتَارَتْ نَفْسَهَا بَعْدَ الْعِدَّةِ.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا اختیار کر تو، اختیار کر تو، عورت نے کہا میں نے پہلی کو اختیار کیا اور درمیان والی کو اور آخر والی کو تو امام صاحبؒ کے قول کی بناء پر تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ اور شوہر کی نیت کی حاجت بھی نہیں ہے۔ اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ ایک طلاق واقع ہوگی۔ اور شوہر کی نیت کی حاجت نہیں ہوگی۔ طلاق پر تکرار کے دلالت کرنے کی وجہ سے۔ کیونکہ مکرر وہی اختیار ہوتا ہے جو طلاق کے بارے میں ہو۔ صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ اولیٰ اور اس کے قائم مقام کا ذکر اگرچہ من حیث الترتیب مفید نہیں لیکن مفرد ہونے کی حیثیت سے مفید ہے۔ پس مفید میں معتبر ہوگا۔ اور امام صاحبؒ کی دلیل یہ ہے کہ یہ وصف لغو ہے۔ کیونکہ (وہ تین طلاقیں) جو ملک میں جمع ہیں ان میں کوئی ترتیب نہیں۔ جیسا کہ مجتمع فی المكان میں (کوئی ترتیب نہیں) اور کلام ترتیب کے لئے ہے۔ اور افراد اس کے لوازمات میں سے ہے۔ پس جب اصل کے حق میں لغو ہو گیا تو بناء کے حق میں بھی لغو ہو گیا۔

اور اگر عورت نے کہا اخترت اختیارة۔ یہ بالاتفاق تین ہوں گی۔ کیونکہ (لفظ اختیارة) مرۃ کے لئے ہے۔ پس ایسا ہو گیا جیسا کہ جب (لفظ مرۃ) کی صراحت کی ہو۔ اور اس لئے کہ اختیارة تاکید کے لئے ہے۔ اور بغیر تاکید کے تین واقع ہوتیں۔ پس تاکید کے ساتھ بدرجہ اولیٰ تین واقع ہوں گی۔ اور اگر عورت نے کہا میں نے اپنے اوپر طلاق واقع کی ہے یا اپنے آپ کو اختیار کر لیا ہے۔ ایک طلاق کے ساتھ تو یہ ایک ہے رجعت کا مالک ہوگا۔ کیونکہ یہ لفظ وقوع طلاق کو واجب کرتا ہے عدت گزرنے کے بعد۔ پس گویا کہ اپنے آپ کو عدت کے بعد اختیار کیا۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے اپنی بیوی سے تین مرتبہ لفظ اختاری کہا اس کی بیوی نے جواب میں اخترت الا ولی والو سطلی والاخیرہ کہا تو امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک تین طلاقیں واقع ہوں گی۔ اور شوہر نے نیت کا محتاج ہے اور نہ ہی لفظ نفس ذکر کرنے کی ضرورت ہے اور صاحبینؒ فرماتے ہیں کہ ایک طلاق واقع ہوگی اور شوہر کی نیت کی بھی ضرورت نہیں، نہی زوج کے محتاج نہ ہونے کی دلیل یہ ہے کہ یہاں لفظ اختیار کا تکرار معنی طلاق پر دلالت کرتا ہے۔ کیونکہ جو اختیار مکرر ہوتا ہے وہ طلاق کے بارے میں ہوتا ہے۔ پس جب طلاق کے معنی پر قرینہ موجود ہے تو نیت زوج کی کوئی ضرورت نہیں۔

صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ اولیٰ، وسطیٰ اور اخیرہ فرد مرتب کا نام ہے۔ کیونکہ اولیٰ اول کا مؤنث ہے اور اول نام ہے فرد سابق کا اور وسطیٰ کا

مؤنث ہے اور اوسط نام ہے اس فرد کا جس پر تاعد و مقدم ہو جتنا کہ مؤخر ہے اور اخیرہ نام ہے فرد لاحق کا۔ اور یہ محل، محل ترتیب نہیں ہے۔ لہذا ترتیب لغو ہو جائے گی اور افراد باقی رہے گا۔ یعنی اگرچہ یہ کلام مفید ترتیب نہیں لیکن مفید افراد ہے پس جس میں مفید ہے اس کا اعتبار کر لیا جائے گا۔ گویا کہ عورت نے کہا اختصرت التعلیق الاولیٰ۔ کیونکہ اس کے قول اخترت الاولیٰ کے معنی ہیں کہ میں نے اس کو اختیار کر لیا جو کلمہ اولیٰ سے میرے پرد کیا گیا ہے۔ اور کلمہ اولیٰ سے جو سپرد کیا گیا وہ ایک طلاق ہے اس وجہ سے ایک طلاق واقع ہوگی۔

امام صاحب کی دلیل یہ ہے کہ یہ وصف یعنی اولیٰ، وسطیٰ، اخیرہ لغو ہے، کیونکہ تین طلاقیں جو شوہر کی ملک میں جمع ہیں ان میں کوئی ترتیب نہیں ہوتی۔ جیسے مکان میں بہت سے لوگ جمع ہو گئے تو ان میں کوئی ترتیب نہیں ہے۔ چنانچہ ان کے بارے میں اول آخر نہیں کہا جاتا ہے۔ اور قاعدہ ہے کہ ہر وہ چیز جس میں ترتیب نہ ہو اس میں وہ کلام لغو ہو جائے گا جو ترتیب کے لئے ہے اور یہاں ترتیب کے لئے اولیٰ، وسطیٰ اور اخیرہ ہے۔ پس جب لفظ من حیث الترتیب لغو ہو گیا تو من حیث الافراد بھی لغو ہو جائے گا۔ کیونکہ اس میں ترتیب اصل ہے اور افراد اس کے لوازمات میں سے ہے۔ پس جب اصل کے حق میں لغو ہو گیا تو اس پر جوئی ہے اس کے حق میں بھی لغو ہو گیا۔ اور جب دونوں کے حق میں لفظ لغو ہو گیا تو عورت کا قول اخترت باقی رہا۔ اور اگر مرد کے قول تین مرتبہ اختاری کے جواب میں یہ عورت اخترت کہ دیتی تو تین طلاقیں واقع ہوتیں پس ایسے ہی یہاں بھی تین واقع ہوں گی۔

دوسری صورت یہ ہے کہ اگر عورت نے تین بار اختاری کے جواب میں اخترت اختیار کہہ دیا تو بالاتفاق تین طلاقیں واقع ہوں گی۔ دلیل یہ ہے کہ اختیار کی تاکید، مرۃ کے لئے ہے۔ پس یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ یوں کہا اخترت نفسی مرۃ یعنی میں نے ایک ہی مرتبہ اختیار کر لیا اور اس کلام سے تین طلاقیں واقع ہو جاتی ہیں۔ دوسری دلیل یہ ہے کہ لفظ اختیار تاکید کے لئے ہے اور بغیر تاکید کے تین واقع ہو جاتیں۔ پس تاکید کے ساتھ بدرجہ اولیٰ تین واقع ہوں گی۔

تیسری صورت یہ ہے کہ اگر عورت نے تین بار اختاری کہنے کے جواب میں طلقت نفسی یا اخترت نفسی بتعلیقہ کہا تو ایک طلاق رجعی واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ یہ لفظ عدت گذرنے کے بعد موجب الطلاق یعنی بیہیئت کا موجب ہے۔ کیونکہ لفظ طلقت اور تعلیقہ الفاظ صریح میں سے ہیں اور الفاظ صریح انقضاء عدت کے بعد بیہیئت کا موجب اور وقوع کے وقت طلاق رجعی کا موجب ہیں۔ پس ثابت ہو گیا کہ اس صورت میں طلاق رجعی واقع ہوگی۔

فکسانہا اختصرت سے اعتراض کا جواب ہے۔ اعتراض یہ ہے کہ اس وقت حکم تفویض طلاق کے مطابق نہیں ہوگا۔ کیونکہ عورت کی طرف اختیار سپرد کیا گیا ہے۔ اور لفظ اختیار بیہیئت کا فائدہ دیتا ہے نہ کہ رجعت کا۔ جواب یہ ہے کہ عورت نے گویا اپنے آپ کو عدت کے بعد اختیار کیا اور عدت کے بعد بیہیئت ثابت ہو جاتی ہے پس حکم طلاق تفویض کے مطابق ہو گیا۔

شراحین ہدایہ نے اس موقع پر فرمایا کہ بملک الرجعة عبارت میں غلط ہے۔ کاتب سے نسیان ہوا ہے۔ کیونکہ عورت نے حکم تفویض تصرف کیا ہے اور تفویض طلاق بائن کے ساتھ ہوتی ہے اس لئے کہ لفظ اختیار کے ساتھ سپرد کرنا الفاظ کنایہ میں سے ہے اور کنایات سے طلاق بائن واقع ہوتی ہے۔ پس عورت اپنے آپ پر صرف طلاق بائن واقع کر سکتی ہے۔ صحیح روایت ہے۔ فہی واحدة ولا بملک الرجعة۔ کیونکہ بمسوط، جامع کبیر، زیادات اور جامع صغیر کے عام نسخوں میں اسی طرح ہے۔

مرد نے امرک بیدک فی تطلیقہ یا اختاری تطلیقہ کہا اور عورت نے نفس کو اختیار کیا تو

ایک طلاق واقع ہو جائے گی اور شوہر رجوع کا مالک ہوگا

وَاِنْ قَالَ لَهَا اَمْرُكَ بِبَيْدِكَ فِي تَطْلِيْقَةٍ اَوْ اِخْتَارِي تَطْلِيْقَةً فَاخْتَارَتْ نَفْسَهَا فَهِيَ وَاحِدَةٌ يَمْلِكُ الرَّجْعَةُ لِاَنَّهُ جَعَلَ لَهَا الْاِخْتِيَارَ لَكِنْ بِتَطْلِيْقَةٍ وَهِيَ مُعَقَّبَةٌ لِلرَّجْعَةِ بِالنَّصِّ.

ترجمہ..... اگر (مرد نے) اپنی بیوی سے کہا طلاق دینے کے بارے میں تیرا معاملہ تیرے ہاتھ میں ہے۔ یا تو طلاق کو اختیار کر۔ پھر اس نے اپنے نفس کو اختیار کر لیا تو ایک ہے رجعت کا مالک ہوگا۔ کیونکہ اس نے عورت کو اختیار دیا لیکن تطلیق کے ساتھ اور تطلیق کے بعد رجعت ہوتی ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): مرد نے اپنی منکوحہ کو امرک بیدک فی تطلیق یا اختاری تطلیق کیساتھ اختیار دیا۔ عورت نے اختیار کر لیا تو طلاق رجعی واقع ہوگی۔ کیونکہ عورت کو لفظ تطلیق کے ساتھ اختیار دیا گیا ہے۔ اور لفظ تطلیق سے اگر طلاق دی جائے تو طلاق رجعی واقع ہوتی ہے۔ لہذا یہاں بھی طلاق رجعی واقع ہوگی۔ واللہ اعلم بالصواب

فَصْلٌ فِي الْأَمْرِ بِالْيَدِ

ترجمہ..... (یہ) فصل امر بالید کے (بیان میں) ہے

مرد نے امرک بیدک کہا اور تین طلاق کی نیت کی عورت نے اخترت نفسی بواحدة کہا
تو تین طلاقیں واقع ہوں گی

وَإِنْ قَالَ لَهَا أَمْرُكَ بِبَيْدِكَ يَنْوِي ثَلَاثًا فَقَالَتْ قَدْ اخْتَرْتُ نَفْسِي بَوَاحِدَةٍ فَهِيَ ثَلَاثٌ لِأَنَّ الْإِخْتِيَارَ يَصْلُحُ جَوَابًا لِلْأَمْرِ بِالْيَدِ لِكُونِهِ تَمْلِيكًا كَالْتَّخِيرِ وَالرَّاحِدَةُ صِفَةُ الْإِخْتِيَارَةِ فَصَارَ كَأَنَّهَا قَالَتْ اخْتَرْتُ نَفْسِي بِمَرَّةٍ وَاحِدَةٍ وَبِذَلِكَ يَقَعُ الثَّلَاثُ.

ترجمہ..... اور اگر (مرد) نے عورت سے کہا تیرا معاملہ تیرے ہاتھ میں ہے۔ درآ نحا لیکہ تین کی نیت کرتا ہے۔ پھر عورت نے کہا میں نے اپنے آپ کو ایک ہی (مرتبہ) کے ساتھ اختیار کر لیا تو وہ تین ہیں۔ کیونکہ اختیار امر بالید کا جواب بننے کی صلاحیت رکھتا ہے۔ اس لئے کہ امر بالید تخیر کی طرح تملیک ہے۔ اور واحد اختیار کی صفت ہے۔ پس ہو گیا گویا کہ اس نے کہا اختیار کیا۔ میں نے اپنے آپ کو ایک مرتبہ اور اس سے تین واقع ہو جاتی ہیں۔

تشریح..... (صورت مسئلہ): اگر مرد نے اپنی بیوی سے کہا امرک بیدک اور تین کی نیت کرتا ہے۔ بیوی نے جواب میں کہا: اخترت نفسی بواحدة۔ تو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ اس مسئلہ میں دو باتوں کو ثابت کرنا پیش نظر ہے۔ ایک یہ کہ لفظ اختیار امر بالید کا جواب ہو سکتا ہے۔ دوم یہ کہ تین طلاق پر دلالت کیسے ہوئی مصنف نے پہلی بات کو ثابت کرنے کے لئے فرمایا کہ اختیار امر بالید کا جواب بن سکتا ہے۔ کیونکہ جس طرح لفظ تخیر مالک بنانے کے معنی پر دلالت کرتا ہے اسی طرح امر بالید بھی مالک بنانے کے معنی پر دلالت کرتا ہے۔ پس یہ دونوں لفظ قوت اور ضعف میں برابر ہیں۔ اس لئے لفظ اختیار امر بالید کا جواب ہو سکتا ہے۔

رہی دوسری بات سو اس کی دلیل یہ ہے کہ واحد اختیار محذوف کی صفت ہے گویا کہ عورت نے کہا اخترت نفسی باختیار واحد یعنی بمرة واحدة اور اس سے تین طلاقیں واقع ہوتی ہیں اس وجہ سے یہاں بھی تین طلاقیں واقع ہوں گی۔

عورت نے امر بیدک کے جواب میں طلقت نفسی بواحدة یا اخترت نفسی

بتطلیق کہا تو ایک طلاق بائنہ واقع ہوگی

وَلَوْ قَالَتْ قَدْ طَلَقْتُ نَفْسِي بَوَاحِدَةٍ أَوْ اخْتَرْتُ نَفْسِي بِتَطْلِيقٍ فَهِيَ وَاحِدَةٌ بَائِنَةٌ لِأَنَّ الْوَاحِدَةَ نَعَتْ لِمَصْدَرٍ

مَحْذُوفٌ وَهُوَ فِي الْأُولَى الْإِخْتِيَارَةُ وَفِي الثَّانِيَةِ التَّطْلِيقَةُ إِلَّا أَنَّهَا تَكُونُ بَاطِنَةً لِأَنَّ التَّفْوِیْضَ فِي الْبَاطِنِ ضَرُورَةٌ مِلْكُهَا أَمْرُهَا وَكَلَامُهَا خَرَجَ جَوَابًا لَهُ فَتَصِيرُ الصِّفَةُ الْمَذْكُورَةُ فِي التَّفْوِیْضِ مَذْكُورَةً فِي الْإِيقَاعِ وَإِنَّمَا تَصِحُّ نِيَّةُ الثَّلَاثِ فِي قَوْلِكَ أَمْرُكَ بِيَدِكَ لِأَنَّهُ يَحْتَمِلُ الْعُمُومَ وَالْخُصُوصَ وَنِيَّةُ الثَّلَاثِ نِيَّةُ التَّعْمِيمِ بِخِلَافِ قَوْلِهِ اخْتَارِي لِأَنَّهُ لَا يَحْتَمِلُ الْعُمُومَ وَقَدْ حَقَّقْنَاهُ مِنْ قَبْلُ.

ترجمہ..... اور اگر کہا کہ طلاق دی میں نے اپنے آپ کو ایک کے ساتھ یا اختیار کیا میں نے اپنے آپ کو تطلقہ کے ساتھ تو یہ ایک بائنہ ہے کیونکہ واحدہ مصدر محذوف کی صفت ہے اور وہ (مصدر) پہلی (صورت) میں اختیار ہے۔ اور دوسری (صورت) میں تطلقہ ہے مگر یہ کہ وہ بائنہ ہوگی۔ کیونکہ تفویض بائن ہی میں (حاصل) ہے۔ اس عورت کے اپنے معاملہ کا مالک ہونے کی وجہ سے اور عورت کا کلام مرد کے (کلام) کا جواب ہو کر نکلا ہے۔ پس وہ صفت جو تفویض میں مذکور ہے ایقاع میں بھی مذکور ہوگی۔ اور تیرے قول امرک بیدک میں تین کی نیت صحیح ہے۔ کیونکہ یہ عموم و خصوص کا احتمال رکھتا ہے اور تین کی نیت تعمیم کی نیت ہے۔ بخلاف اس کے قول اختاری کے۔ اس لئے کہ وہ عموم کا احتمال نہیں رکھتا ہے اور ہم اس کو پہلے ثابت کر چکے ہیں۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر عورت نے امرک بیدک کے جواب میں طلاق نفسی بواحدہ یا اخترت نفسی بتطلقہ کہا تو اس پر ایک بائنہ واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ واحدہ مصدر محذوف کی صفت ہے۔ پس فعل سابق کے مطابق مصدر مقدر مانا جائے گا۔ چنانچہ سابق مسئلہ یعنی اخترت نفسی بواحدہ میں اختیار مقدر مانا جائے گا اور دوسرے مسئلہ یعنی طلاق نفسی بواحدہ میں تطلقہ محذوف ہوگا۔ اب رہی یہ بات کہ ان الفاظ سے طلاق بائن کیوں واقع ہوگی۔ تو اس کی وجہ یہ ہے کہ امرک بیدک الفاظ کنایہ میں سے ہے اور الفاظ کنایہ کے ساتھ طلاق بائن واقع ہوتی ہے۔ علاوہ ان تین لفظوں کے جو پہلے گزر چکے۔ پس ثابت ہوا کہ شوہر نے طلاق بائن سپرد کی ہے۔ کیونکہ شوہر نے عورت کو اس کے معاملہ کا مالک بنایا ہے اور مالک بنانا مینونت کا تقاضا ہے خلاصہ یہ ہوا کہ عورت کے سپرد طلاق بائن کی گئی ہے اور عورت کا کلام مرد کے کلام کے جواب میں واقع ہوا ہے لہذا جو صفت (مینونت) تفویض میں مذکور ہے۔ وہی صفت ایقاع طلاق میں بھی مذکور ہوگی۔ تاکہ عورت کا کلام مرد کے کلام کے مطابق ہو جائے۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ امرک بیدک میں تین طلاقیں کی نیت کرنا صحیح ہے نہ کہ اختاری میں۔ کیونکہ امر بالید عموم اور خصوص دونوں کا احتمال رکھتا ہے۔ شیخ الاسلام نے کہا کہ امر اسم عام ہے۔ ہر چیز کو شامل ہے۔ اللہ تعالیٰ نے فرمایا والامر یومئذ للہ اور اداس سے تمام اشیاء ہیں۔ پس جب اس سے طلاق کی نیت کی تو یہ کنایہ ہوگا۔ طلاق بیدک سے۔ اور طلاق مصدر ہے عموم اور خصوص کا احتمال رکھتا ہے۔ پس تین کی نیت تعمیم کی نیت ہے۔ بخلاف اختاری کے کیونکہ یہ عموم کا احتمال نہیں رکھتا۔ اس کی تفصیل فصل فی الاختیار میں گزر چکی۔

فوائد..... ماقبل میں ذکر کیا گیا تھا کہ اختاری کے جواب میں اگر اخترت نفسی بتطلقہ کہا تو مصنف کے بیان کے مطابق طلاق رجعی واقع ہوگی۔ یہ کاتب کا سہو ہے۔ اس کی ایک دلیل یہ ہے کہ مذکورہ بالا مسئلہ میں فرمایا کہ اگر امرک بیدک کے جواب میں اخترت نفسی بتطلقہ کہا تو طلاق بائن واقع ہوگی۔ پس اس مسئلہ سے معلوم ہوا کہ پہلے مسئلہ میں بھی طلاق بائن واقع ہوگی۔ کیونکہ ان دونوں مسئلوں میں مصنف کے نزویک کوئی فرق نہیں ہے۔ واللہ اعلم بالصواب

مرد نے امرک بیدک الیوم و بعد غد کہا تو رات داخل نہیں ہوگی

وَلَوْ قَالَ لَهَا أَمْرُكَ بِيَدِكَ الْيَوْمَ وَبَعْدَ غَدٍ لَمْ يَدْخُلْ فِيهِ اللَّيْلُ وَإِنْ رَدَّتِ الْأَمْرَ فِي يَوْمِهَا بَطَلَ أَمْرُ ذَلِكَ الْيَوْمِ وَكَانَ بِيَدِهَا أَمْرٌ بَعْدَ غَدٍ لِأَنَّهُ صَرَّحَ بِذِكْرِ وَقْتَيْنِ بَيْنَهُمَا وَقْتُ مَنْ جَنَسَهُمَا لَمْ يَتَاوَلَهُ الْأَمْرُ أَذْكَرُ الْيَوْمِ

بِعِبَارَةِ الْفَرْدِ لَا يَتَنَاوَلُ اللَّيْلُ فَكَانَا أَمْرَيْنِ فَبَرَدَ أَحَدَهُمَا لَا يَرْتَدُّ الْآخَرُ وَقَالَ زُفَرٌ هُمَا أَمْرٌ وَاحِدٌ بِمَنْزِلَةِ قَوْلِهِ أَنْتَ طَالِقٌ الْيَوْمَ وَبَعْدَ غَدٍ قُلْنَا الطَّلَاقُ لَا يَحْتَمِلُ التَّاقِيتُ وَالْأَمْرُ بِالْيَدِ يَحْتَمِلُهُ فَيَوْقَتْ الْأَمْرُ بِالْأَوَّلِ وَيُجْعَلُ الثَّانِي أَمْرًا مُبْتَدَأً.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا تیرا معاملہ تیرے ہاتھ میں ہے آج اور کل آئندہ کے بعد تو اس اختیار میں رات داخل نہیں ہوگی۔ اور اگر یوم میں معاملہ کو رد کر دیا تو اس دن کا معاملہ باطل ہو گیا اور کل آئندہ کے بعد کا معاملہ اس کے ہاتھ میں رہے گا کیونکہ اس شخص نے ایسے دو وقتوں کو صراحت کر دیا ہے جن کے درمیان ان دونوں کا ہم جنس وقت ہے۔ اس کو امر بالید شامل نہیں۔ کیونکہ یوم کا ذکر عبارت فرد کے ساتھ رات کو شامل نہیں ہوگا۔ پس دو امر ہو گئے لہذا ان دونوں میں سے ایک کو رد کرنے سے دوسرا رد نہیں ہوگا۔ اور امام زفرؒ نے کہا کہ یہ دونوں امر واحد ہیں۔ اس کے قول انت طالق الیوم وبعند غد کے مرتبہ میں۔ ہم جواب دیں گے کہ طلاق تعین وقت کا احتمال نہیں رکھتی ہے اور امر بالید اس کا احتمال رکھتا ہے۔ پس متعین کیا جائے گا امر کو اول کے ساتھ اور ثانی کو مستقل امر بنا دیا جائے گا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر مرد نے اپنی بیوی سے کہا امرک بیدک الیوم وبعند غد تو وہ رات جو اس دن کے بعد آئے گی اس اختیار میں داخل نہ ہوگی۔ چنانچہ اگر عورت نے اپنے آپ کو رات میں اختیار کر لیا تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور اگر عورت نے آج کے دن کا اختیار رد کر دیا تو صرف اسی آج کے دن کا امر بالید رد ہوگا اور کل آئندہ کے بعد کا اختیار اس کے قبضہ میں رہے گا۔

حاصل یہ کہ عبارت میں دو دعوے ہیں۔ اول یہ کہ ان الفاظ کے ساتھ اختیار دینے میں۔ وہ رات جو یوم کے بعد ہے وہ اس اختیار میں شامل نہیں ہوگی۔ دوسرا دعویٰ یہ کہ عورت کے یوم میں امر بالید کو رد کر دینے سے بعد غد کا امر بالید رد نہیں ہوگا۔ پہلے دعویٰ کی دلیل یہ ہے کہ شوہر نے چونکہ یوم کو لفظ مفرد کے ساتھ ذکر کیا ہے۔ اس لئے یہ اختیار رات کو شامل نہیں ہوگا۔ دوسرے دعویٰ کی دلیل یہ ہے کہ اس شخص نے بصراحت دو وقتوں کو ذکر کیا ہے۔ یعنی یوم اور بعد غد کو اور ان دونوں کے درمیان ان کا ہم جنس ایک وقت ایسا ہے۔ جس کو امر بالید شامل نہیں یعنی غد پس یہ مستظاہر دو امر ہو گئے ایک آج کے دن کا امر بالید دوم بعد غد کا۔ اور احدا الامرین کو رد کرنے سے آخر رد نہیں ہوتا۔ لہذا یہاں بھی امر الیوم کو رد کرنے سے بعد غد کا امر رد نہیں ہوگا۔ امام زفرؒ فرماتے ہیں کہ دونوں امر، امر واحد ہیں۔ لہذا اگر آج کے دن کا امر بالید رد کر دیا گیا تو بعد غد کا بھی باقی نہیں رہے گا۔ اور یہ انت طالق الیوم وبعند غد کے مرتبہ میں ہے۔

ہماری طرف سے جواب..... یہ ہے کہ امر بالید کو طلاق پر قیاس کرنا صحیح نہیں۔ کیونکہ طلاق تعین وقت کا احتمال نہیں رکھتی ہے۔ چنانچہ جو عورت یوم میں مطلقہ ہوگی وہ غد اور بعد غد میں بھی مطلقہ ہوگی۔ اور امر بالید تعین کا احتمال رکھتا ہے۔ چنانچہ امرک بیدک الیوم وبعند غد میں امر متعین ہے وقت اول یعنی یوم کے ساتھ اور وقت ثانی (بعد غد) کو مستظاہر دوسرا امر قرار دیا جائے گا۔ تقدیری عبارت ہوگی امرک بیدک الیوم وامرک بیدک بعد غد۔

مرد نے امرک بیدک الیوم غد کہا تو رات داخل ہوگی

وَلَوْ قَالَ أَمْرُكَ بِيَدِكَ الْيَوْمَ وَغَدًا يَدْخُلُ اللَّيْلُ فِي ذَالِكَ وَإِنْ رَدَّتِ الْأَمْرُ فِي يَوْمِهَا لَا يَنْقُي الْأَمْرُ فِي يَدِهَا فِي الْغَدِ لِأَنَّ هَذَا أَمْرٌ وَاحِدٌ لِأَنَّهُ لَمْ يَتَخَلَّلْ بَيْنَ الْوَقْتَيْنِ الْمَذْكُورَيْنِ وَقَدْ مَنَ جِنْسُهُمَا لَمْ يَتَنَاوَلْهُ الْكَلَامُ وَقَدْ يَهْجُمُ اللَّيْلُ وَمَجْلِسُ الْمَشُورَةِ لَا يَنْقُطُ قَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ أَمْرُكَ بِيَدِكَ فِي يَوْمَيْنِ وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهَا إِذَا رَدَّتِ الْأَمْرُ فِي الْيَوْمِ لَهَا أَنْ تَخْتَارَ نَفْسُهَا غَدًا لِأَنَّهَا لَا تَمْلِكُ رَدَّ الْأَمْرِ كَمَا لَا تَمْلِكُ بَرْدَ الْإِيْقَاعِ وَجَهُ الظَّاهِرِ أَنَّهَا إِذَا اخْتَارَتْ نَفْسُهَا الْيَوْمَ لَا يَنْقُي لَهَا الْخِيَارَ فِي الْغَدِ فَكَذَا إِذَا اخْتَارَتْ زَوْجَهَا بَرْدَ الْأَمْرِ لِأَنَّ الْمُخَيَّرَ

بَيْنَ الشَّيْئَانِ لَا يَمْلِكُ إِلَّا اخْتِيَارَ أَحَدِهِمَا وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ إِذَا قَالَ أَمْرُكَ بِيَدِكَ الْيَوْمَ وَأَمْرُكَ بِيَدِكَ غَدًا أَنَّهُمَا أَمْرَانِ لِمَا أَنَّهُ ذَكَرَ لِكُلِّ وَقْتٍ خَبَرًا عَلَى حَذْوَةٍ بِخِلَافٍ مَا تَقَدَّمَ.

ترجمہ..... اور اگر کہا کہ تیرا معاملہ تیرے ہاتھ ہے آج اور کل۔ تو اس میں رات داخل نہیں ہوگی۔ اور اگر عورت نے آج کے دن اپنا امر بالید رد کر دیا تو کل کے روز اس کے قبضہ میں امر نہیں رہے گا۔ کیونکہ یہ تو ایک ہی امر ہے اس لئے کہ مذکورہ دو وقتوں کے درمیان ان کی جنس کا ایسا کوئی وقت فاصل نہیں ہوا جس کو کلام (امر بالید) شامل نہ ہو۔ اور حال یہ ہے کہ کبھی رات آ جاتی ہے اور مشورہ کا جلسہ منقطع نہیں ہوتا۔ تو یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ اس نے کہا کہ تیرا معاملہ تیرے ہاتھ دو روز ہے۔ (نوادر میں) ابو حنیفہؒ سے یہ بھی روایت ہے کہ اگر عورت نے آج کے روز اپنا امر بالید رد کر دیا تو اس کو اختیار ہے کہ کل کے روز اپنے آپ کو اختیار کر لے۔ اس لئے کہ عورت امر بالید کو رد کرنے کی مالک نہیں۔ جیسا کہ وہ ایقاع طلاق کو رد کرنے کی مالک نہیں۔ ظاہر الروایت کی وجہ یہ ہے کہ عورت نے جب آج کے روز اپنے نفس کو اختیار کر لیا تو اس کے لئے کل کے روز میں اختیار باقی نہیں رہے گا۔ پس اسی طرح جب اس نے امر بالید کو رد کرنے کے ذریعہ اپنے شوہر کو اختیار کیا۔ کیونکہ جو شخص دو چیزوں کے درمیان مختار کیا جاتا ہے وہ ان دونوں میں سے صرف ایک کو اختیار کرنے کا مالک ہے۔ اور ابو یوسفؒ سے روایت ہے کہ جب کہا امرک بیدک الیوم وامرک بیدک غدا تو یہ دو امر بالید ہیں۔ کیونکہ اس نے ہر وقت کے واسطے علیحدہ خبر ذکر کی۔ بخلاف کلام سابق کے۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا امرک بیدک الیوم وغدا تو اس امر بالید میں یوم اور غدا کے درمیان کی رات بھی داخل ہوگی۔ اور اگر آج کے دن میں امر بالید کو رد کر دیا تو کل آئندہ میں بھی امر بالید باقی نہیں رہے گا۔ دلیل یہ ہے کہ یہ ایک امر بالید ہے کیونکہ مذکورہ دو وقتوں کے درمیان ایسا وقت فاصل نہیں ہوا جو ان کا ہم جنس ہو اور امر بالید اس کو شامل نہ ہو۔ حالانکہ کبھی مجلس مشورہ منقطع نہیں ہوتی۔ اور رات آ جاتی ہے۔ پس یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ اس نے کہا امرک بیدک فی یومین۔ پس ثابت ہو گیا کہ یوم اور غدا دونوں میں ایک ہی امر بالید ہے۔ اور ایک امر بالید کے ایک حصہ کو رد کر دینے سے دوسرے حصہ میں امر باقی نہیں رہتا۔

امام ابو حنیفہؒ سے ایک روایت یہ ہے کہ آج کے دن میں امر بالید کو رد کرنے سے کل آئندہ میں روئیں ہوگا بلکہ کل آئندہ میں اپنے نفس کو اختیار کر سکتی ہے۔ دلیل یہ ہے کہ عورت جس طرح ایقاع طلاق کو رد کرنے کی قدرت نہیں رکھتی۔ اسی طرح امر بالید کو رد کرنے کی قدرت بھی حاصل نہیں ہے۔ یعنی اگر شوہر نے بیوی سے انت طلاق کہا تو عورت پر طلاق واقع ہو جائے گی قبول کرے یا نہ کرے۔ اسی طرح امرک بیدک کہنے سے عورت کے لئے امر بالید ثابت ہو جائے گا۔ اگرچہ وہ اس کو قبول نہ کرے۔ پس جب عورت کے رد کرنے سے امر بالید روئیں ہو تو وہ اپنے نفس کو اختیار کر سکتی ہے۔

ظاہر الروایت کی وجہ یہ ہے کہ عورت نے جب آج کے دن اپنے نفس کو اختیار کر لیا تو کل آئندہ میں اس کے لئے اختیار باقی نہیں رہے گا۔ اسی طرح جب اس نے آج کے دن امر بالید کو رد کر کے اپنے شوہر کو اختیار کر لیا تو کل آئندہ میں امر بالید باقی نہیں رہے گا۔ دلیل یہ ہے کہ جس شخص کو دو چیزوں میں اختیار دیا گیا ہے وہ ان میں سے صرف ایک کو اختیار کر سکتا ہے نہ کہ دونوں کو۔

امام ابو یوسفؒ سے روایت ہے کہ اگر مرد نے امرک بیدک الیوم وامرک بیدک غدا کہا تو یہ دو امر بالید ہوں گے۔ کیونکہ ہر وقت کے لئے علیحدہ خبر ہے۔ بخلاف ماقبل کے کیونکہ وہ امر واحد ہے۔ اس لئے اختیار میں تکرار نہیں پایا گیا لہذا تجد الامر بھی نہیں ہوگا۔

فوائد..... ابو یوسفؒ کی اس روایت کو شمس الائمہ نے صحیح قرار دیا ہے۔ اور قاضی خاں نے اس کو اصل الروایۃ کہا ہے۔ اور کسی کا اختلاف بھی مذکور نہیں ہے۔ واللہ اعلم۔

مرد نے امرک بیدک یوم یقدم فلان کہا وہ فلاں آگیا تو عورت کو اس کے آنے کا علم نہ

ہوا یہاں تک کہ رات آگئی عورت کے لیے اختیار نہیں رہا

وَأَنَّ قَالَ أَمْرُكَ بَيْدِكَ يَوْمَ يَفْقَدُ فُلَانٌ فَقَدِمَ فُلَانٌ وَلَمْ تَعْلَمْ بِقُدُومِهِ حَتَّى جَنَّ اللَّيْلُ فَلَا خِيَارَ لَهَا لِأَنَّ الْأَمْرَ بِالْيَدِ مِمَّا يَمْتَدُّ فَيَحْمِلُ الْيَوْمَ الْمَقْرُونُ بِهِ عَلَى بَيَاضِ النَّهَارِ وَقَدْ حَقَّقْنَاهُ مِنْ قَبْلِ فَيَتَوَقَّتُ بِهِ ثُمَّ يَنْقُضُ بِانْقِضَاءِ وَقْتِهِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا کہ تیرا معاملہ تیرے ہاتھ ہے جس دن فلاں آئے۔ پس فلاں آگیا اور عورت کو اس کی آمد کا علم نہیں ہوا۔ حتیٰ کہ رات کی تاریکی چھا گئی۔ تو اس کے لئے اختیار نہیں۔ کیونکہ امر بالید (فعل) تمتد کے قبیلہ سے ہے۔ پس محمول کیا جائے گا اس یوم کو جو امر بالید کے ساتھ مقرون۔ بیاض نہار پر اور ہم اس کو پہلے ثابت کر چکے۔ پس (امر بالید) بیاض نہار کے ساتھ موقت ہوگا۔ پھر بیاض نہار کے گزرنے سے ختم ہو جائے گا۔

تشریح..... اگر شوہر نے اپنی بیوی سے امرک بیدک یوم یقدم فلان کہا۔ پھر فلاں کی آمد ہوگئی اور عورت کو اس کی آمد کا علم نہیں ہوسکا حتیٰ کہ رات آگئی تو اس صورت میں عورت کے لئے اختیار نہیں ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ امر بالید فعل تمتد ہے اور سابق میں گذر چکا کہ یوم اگر فعل تمتد کے ساتھ متصل ہے یوم سے بیاض نہار مراد ہوگا نہ کہ مطلق وقت۔ پس اس جگہ امر بالید دن ہی دن تک محدود ہوگا۔ اور دن کے گذر جانے سے امر بالید ختم ہو جائے گا۔

عورت کے معاملہ کو اس کے ہاتھ میں دیا یا اس کو طلاق کا اختیار دیا پھر عورت اسی مجلس میں

ایک دن ٹھہری رہی تو معاملہ اس کے ہاتھ میں ہوگا

وَإِذَا جَعَلَ أَمْرَهَا بِيَدِهَا أَوْ خَيْرَهَا فَمَكَثَتْ يَوْمًا وَلَمْ تَقُمْ فَلَا مَرُفِي يَدِهَا مَالٌ تَأْخُذُ فِي عَمَلٍ آخَرَ لِأَنَّ هَذَا تَمْلِيكَ التَّطْلِيقِ مِنْهَا لِأَنَّ الْمَالِكَ مَنْ يَتَصَرَّفُ بِرَأْيِ نَفْسِهِ وَهِيَ نَهْذِهِ الصِّفَةِ وَالتَّمْلِيكَ يَقْتَضِرُ عَلَى الْمَجْلِسِ وَقَدْ بَيَّنَّاهُ مِنْ قَبْلُ.

ترجمہ..... اور جب عورت کا معاملہ اس کے ہاتھ میں دیدیا۔ یا اس کو (طلاق) کا اختیار دے دیا پھر وہ ایک دن ٹھہری رہی اور کھڑی نہیں ہوئی تو امر اس کے ہاتھ رہے گا، جب تک کہ وہ دوسرا کام شروع نہ کر دے۔ کیونکہ یہ اس عورت کو تطلق کا مالک بنانا ہے اس لئے کہ مالک وہ شخص ہے جو اپنی رائے سے تصرف کرے اور یہ عورت اسی صفت کے ساتھ ہے اور تملیک مجلس پر منحصر رہتی ہے اور ہم اس کو پہلے بیان کر چکے ہیں۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر عورت کا معاملہ اس کے ہاتھ میں دے دیا یعنی امرک بیدک کہا یا اس کو طلاق کا اختیار دیا، مثلاً اختاری نفک کہا۔ پھر وہ عورت اسی مجلس میں ایک دن ٹھہری رہی مجلس سے اٹھی نہیں تو اس کا معاملہ اس کے ہاتھ میں رہے گا۔ یعنی مجلس میں اختیار باقی رہے گا۔ جب تک کہ دوسرا کام نہ شروع کر دے۔ دلیل یہ ہے کہ یہ امر بالید درحقیقت عورت کو طلاق دینے کا مالک بنانا ہے۔ کیونکہ مالک وہ ہے جو اپنی رائے سے تصرف کرے اور یہ عورت اس صفت کے ساتھ متصف ہے اور تملیکات مجلس پر منحصر رہتی ہیں لہذا یہاں بھی مجلس ہی کا اعتبار ہوگا۔

اگر عورت سن رہی تھی تو اس مجلس کا اعتبار ہے اور اگر سن نہیں رہی تو مجلس علم یا مجلس خبر کا اعتبار کیا جائے گا

ثُمَّ إِذَا كَانَتْ تَسْمَعُ يُعْتَبَرُ مَجْلِسُهَا ذَلِكَ وَإِنْ كَانَتْ لَا تَسْمَعُ فَمَجْلِسُ عِلْمِهَا أَوْ بُلُوغُ الْخَبَرِ إِلَيْهَا لِأَنَّ هَذَا

تَمْلِیکَ فِیْهِ مَعْنَى التَّعْلِیقِ فَيَتَوَقَّفُ عَلَى مَا وَرَاءِ الْمَجْلِسِ وَلَا يُعْتَبَرُ مَجْلِسُهُ لِأَنَّ التَّعْلِیقَ لَا زِمَ فِي حَقِّهِ بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ تَمْلِیکُ مَحْضٍ وَلَا يَشُوْبُهُ التَّعْلِیقُ وَإِذَا اُعْتَبِرَ مَجْلِسُهَا فَالْمَجْلِسُ تَارَةً يَتَبَدَّلُ بِالتَّحْوِيلِ وَمَرَّةً بِالْأَخْذِ فِي عَمَلٍ آخَرَ عَلَى مَا بَيَّنَّاهُ فِي الْخِيَارِ وَيَخْرُجُ الْأَمْرُ مِنْ يَدِهَا بِمُجَرَّدِ الْقِيَامِ لِأَنَّهُ دَلِيلُ الْإِعْرَاضِ إِذَا الْقِيَامُ يُفَرِّقُ الرَّأْيَ بِخِلَافِ مَا إِذَا مَكَثَتْ يَوْمًا لَمْ تَقُمْ وَلَمْ تَأْخُذْ فِي عَمَلٍ آخَرَ لِأَنَّ الْمَجْلِسَ قَدْ يُطَوَّلُ وَ قَدْ يَقْصُرُ فَيَبْقَى إِلَى أَنْ يُوجَدَ مَا يَقْطَعُهُ أَوْ يَنْدُلُ عَلَى الْإِعْرَاضِ وَقَوْلُهُ مَكَثَتْ يَوْمًا لَيْسَ لِلتَّقْدِيرِ بِهِ وَقَوْلُهُ مَا لَمْ تَأْخُذْ فِي عَمَلٍ آخَرَ يُرَادُ بِهِ عَمَلٌ يُعْرِفُ أَنَّهُ قَطَعَ لِمَا كَانَتْ فِيهِ لَا مُطْلَقُ الْعَمَلِ.

ترجمہ..... پھر اگر وہ (عورت) سن رہی تھی تو اس کی اس مجلس کا اعتبار کیا جائے گا اور اگر نہیں سن رہی تھی تو اس کی مجلس علم یا اس کی طرف خبر پہنچنے کی (مجلس) کا اعتبار کیا جائے گا۔ کیونکہ یہ ایسی تملیک ہے جس میں تعلیق کے معنی ہیں۔ پس ماوراء مجلس پر موقوف رہے گا اور شوہر کی مجلس کا اعتبار نہیں کیا جائے گا۔ کیونکہ اس کے حق میں تعلیق لازم ہے بخلاف بیع کے اس لئے کہ وہ تملیک محض ہے اور اس میں تعلیق کا شائبہ بھی نہیں۔ اور جب اعتبار کیا گیا عورت کی مجلس کا۔ پس مجلس کبھی منتقل ہونے سے بدل جاتی ہے اور کبھی دوسرا کام شروع کرنے سے۔ چنانچہ ہم اس کو اختیار کی بحث میں بیان کر چکے ہیں۔ اور عورت کے ہاتھ سے امر بالید نکل جائے گا۔ محض قیام سے اس لئے کہ وہ دلیل اعراض ہے اس لئے کہ قیام رائے کو متفرق کر دیتا ہے۔ بخلاف اس صورت کے جبکہ وہ ایک دن ٹھہری رہی اکھڑی نہیں ہوئی اور نہ دوسرا کام شروع کیا۔ کیونکہ مجلس کبھی طویل ہو جاتی ہے اور کبھی کوتاہ ہوتی ہے۔ پس مجلس باقی رہے گی یہاں تک کہ وہ چیز پائی جائے جو اس کو قطع کر دے۔ یا اعراض پر دلالت کرے اور اس کا قول مکثت یوماً متحدہ کے لئے نہیں ہے اور اس کا قول مالم تاخذ فی عمل آخر۔ اس سے مراد ایسا عمل ہے جس کے بارے میں معلوم ہو کہ یہ اس کام کا قطع ہے جس میں وہ لگی تھی مطلق عمل (مراد نہیں)۔

تشریح..... (صورت مسئلہ): جس مجلس میں شوہر نے امرک بیدک کہا اگر عورت اس مجلس میں موجود تھی تو اس کی اسی مجلس کا اعتبار کیا جائے گا۔ اور اگر عورت موجود نہیں تھی تو جس مجلس میں عورت کو اس کا علم ہوا یا اس کو خبر پہنچی اس مجلس کا اعتبار ہوگا۔

دلیل یہ ہے کہ امر بالید ایسی تملیک ہے جس میں تملیک کے معنی پائے جاتے ہیں۔ کیونکہ امرک بیدک کے معنی ہیں ان اردت طلاقک فانت طالق۔ اور یہ بات ثابت شدہ ہے کہ تملیکات مجلس کے ساتھ خاص ہوتی ہیں ماوراء مجلس پر موقوف نہیں ہوتیں اور تعلیقات ماوراء مجلس پر موقوف ہوتی ہیں۔ مثلاً ان دخلت الدار فانت طالق ماوراء مجلس پر موقوف ہے۔ پس معنی تملیک کا تقاضا تو یہ ہے کہ امر بالید مجلس کے ساتھ خاص ہو۔ اور تعلیق کے معنی کا تقاضا یہ ہے کہ مجلس کے ساتھ خاص نہ ہو بلکہ ماوراء مجلس پر موقوف رہے۔ پس حتی الامکان ان دونوں دلیلوں پر عمل کرتے ہوئے امر بالید کو عورت کی دو حالتوں پر محمول کر لیا گیا۔ چنانچہ فرمایا کہ اگر عورت شوہر کے امرک بیدک کہنے کی مجلس میں موجود ہے تو تملیک کے معنی کی رعایت کی گئی ہے اور اگر اس مجلس میں موجود نہیں تھی تو تعلیق کے معنی کی رعایت کی گئی ہے۔ اور امر بالید کو ماوراء مجلس پر موقوف رکھا گیا۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ اختیار کے باقی رہنے نہ رہنے میں شوہر کی مجلس معتبر نہیں۔ چنانچہ اگر شوہر کھڑا ہو گیا اور عورت بیٹھی رہی تو اس کا اختیار باقی ہے۔ دلیل یہ ہے کہ اس وقت تعلیق شوہر کے حق میں لازم ہے حتیٰ کہ وہ رجوع کرنے پر قادر نہیں۔ اس کے برخلاف بیع کہ اس میں بائع اور مشتری دونوں کی مجلس معتبر ہے دونوں میں سے جو بھی کھڑا ہو گیا آخر کے قبول کرنے سے پہلے بیع باطل ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ بیع تملیک محض ہے اس میں معنی تعلیق کا شائبہ بھی نہیں۔ اسی وجہ سے دونوں میں سے اگر کسی نے آخر کے قبول کرنے سے پہلے اپنے قول سے رجوع کر لیا تو جائز ہے۔

بہر حال عورت کی مجلس معتبر ہے اب رہی یہ بات کہ تبدل مجلس کی کیا صورت ہے تو مصنفؒ نے اس کی دو صورتیں بیان کی ہیں۔ ایک یہ کہ

ایک مکان سے دوسرے مکان کی طرف منتقل ہو جائے دوم یہ کہ دوسرا کام شروع کر دے۔ یہی دو صورتیں فصل فی الاختیار میں بیان کی گئی ہیں۔ مصنف ہدایہ کہتے ہیں کہ محض قیام عن مجلس سے بھی عورت کا اختیار باطل ہو جائے گا۔ اس لئے کہ مجلس سے کھڑا ہونا اعراض اور روگردانی کی علامت ہے۔ اور اس وجہ سے بھی کہ کھڑا ہونا رائے کو متفرق کر دیتا ہے۔ البتہ اگر عورت پورے ایک دن مجلس میں ٹھہری رہی نہ کھڑی ہوئی اور نہ کوئی دوسرا کام شروع کیا تو اس کا اختیار باطل نہیں ہوگا۔ دلیل یہ ہے کہ مجلس کبھی دراز ہوتی ہے اور کبھی مختصر پس یہ اختیار اس وقت تک باقی رہے گا۔ جب تک کہ کوئی قاطع مجلس یا دلیل اعراض نہ پائی جائے۔

مصنف کے قول مکثت یوماً سے تحدید مراد نہیں بلکہ اگر ایک دن سے زائد بیٹھی رہی اور دلیل اعراض نہ پائی گئی تو اختیار باقی رہے گا۔ اور مصنف کے قول الماخذ فی عمل آخر سے مطلق عمل مراد نہیں بلکہ وہ عمل مراد ہے جس کا قاطع مجلس ہونا معلوم و معروف ہو۔ واللہ اعلم بالصواب۔

عورت کھڑی تھی بیٹھ گئی تو عورت کو اختیار ہوگا

وَلَوْ كَانَتْ قَائِمَةً فَجَلَسَتْ فَهِيَ عَلَى خِيَارِهَا لِأَنَّهُ دَلِيلُ الْإِقْبَالِ فَإِنَّ الْقُعُودَ أَجْمَعَ لِلرَّأْيِ وَ كَذَا إِذَا كَانَتْ قَاعِدَةً فَاتَّكَاتُ أَوْ مُتَكِنَةً فَقَعَدَتْ لِأَنَّ هَذَا انْتِقَالَ مِنْ جُلْسَةٍ إِلَى جُلْسَةٍ فَلَا يَكُونُ إِعْرَاضًا كَمَا إِذَا كَانَتْ مُتَحَبِّسَةً فَتَرَبَّعَتْ قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ وَ هَذَا رِوَايَةُ الْجَامِعِ الصَّغِيرِ وَ ذَكَرَ فِي غَيْرِهِ أَنَّهَا إِذَا كَانَتْ قَاعِدَةً فَاتَّكَاتُ لَا خِيَارَ لَهَا لِأَنَّ الْإِتِّكَاءَ أَظْهَرَ التَّهَافُوتِ بِالْأَمْرِ فَكَانَ إِعْرَاضًا وَالْأَوَّلُ هُوَ الْأَصَحُّ وَلَوْ كَانَتْ قَاعِدَةً فَاضْطَجَعَتْ فَفِيهِ رَوَايَتَانِ عَنْ أَبِي يُوسُفَ وَلَوْ قَالَتْ أَدْعُو أَبِي أَوْ شُهِودًا أَشْهَدُهُمْ فَهِيَ عَلَى خِيَارِهَا لِأَنَّ الْإِسْتِشَارَةَ لِتَحْرِى الصَّوَابِ وَالْإِشْهَادَ لِلتَّحَرُّزِ عَنِ الْإِنْكَارِ فَلَا يَكُونُ دَلِيلُ الْإِعْرَاضِ وَإِنْ كَانَتْ تَسِيرُ عَلَى دَابَّةٍ أَوْ فِي مَحْمَلٍ فَوَقَفَتْ فَهِيَ عَلَى خِيَارِهَا وَإِنْ سَارَتْ بَطَلْ خِيَارُهَا لِأَنَّ سَيْرَ الدَّابَّةِ وَوُقُوفَهَا مُضَافٌ إِلَيْهَا وَالسَّفِينَةُ بِمَنْزِلَةِ الْبَيْتِ لِأَنَّ سَيْرَهَا غَيْرُ مُضَافٍ إِلَى رَاكِبِهَا إِلَّا تَرَى أَنَّهُ لَا يَقْدِرُ عَلَى إِيقَافِهَا وَرَاكِبُ الدَّابَّةِ يَقْدِرُ.

ترجمہ..... اور اگر وہ کھڑی تھی پھر بیٹھ گئی تو وہ اپنے خیار پر ہے۔ کیونکہ بیٹھنا متوجہ ہونے کی دلیل ہے۔ اس لئے کہ بیٹھنا رائے کو خوب جمع کرتا ہے۔ اور ایسے ہی جب بیٹھی تھی پھر تکیہ لگالیا یا تکیہ لگائے ہوئے بیٹھی تھی پھر بیٹھ گئی۔ اس لئے کہ یہ ایک حالت سے دوسری حالت کی طرف منتقل ہونا ہے۔ لہذا (یہ) اعراض نہیں ہوگا۔ جیسا کہ جب گھٹنے کھڑے کئے بیٹھی تھی پھر چار انوی بیٹھ گئی۔ مصنف نے فرمایا کہ یہ جامع صغیر کی روایت ہے اور اس کے علاوہ میں مذکور ہے کہ وہ (عورت) جب بیٹھی تھی پھر تکیہ لگالیا تو اس کے لئے خیار نہیں ہے۔ کیونکہ تکیہ لگالینا اس امر کی بے پروائی کا اظہار ہے۔ پس (یہ) تکیہ لگانا اعراض ہوگا۔ اور اول زیادہ صحیح ہے۔ اور اگر عورت بیٹھی تھی پھر کروٹ سے لیٹ گئی تو اس میں ابو یوسف سے دو روایتیں ہیں۔ اور اگر عورت نے کہا میں اپنے باپ کو بلا کر مشورہ کر لوں یا گواہوں کو بلا کر گواہ بنالوں تو وہ اپنے اختیار پر ہے۔ کیونکہ مشورہ لینا تو درست بات حاصل ہونے کے لئے ہے۔ اور گواہ بنالینا انکار سے بچاؤ کے لئے ہے۔ لہذا (یہ) بھی دلیل اعراض نہیں ہوگا۔ اور اگر عورت کسی جانور پر چل رہی تھی یا محمل میں تھی پھر سواری ٹھہری تو یہ اپنے اختیار پر ہوگی۔ اور اگر جانور چلتا رہا تو اس کا خیار باطل ہو گیا۔ کیونکہ جانور کا چلنا اور ٹھہرنا عورت ہی کی جانب منسوب ہے اور کشتی بمنزلہ گھر کے ہے۔ کیونکہ کشتی کا چلنا اس کے سوار کی طرف منسوب نہیں کیا نہیں دیکھتے ہو کہ سوار کو کشتی ٹھہرانے پر قدرت نہیں ہے۔ اور جانور کا سوار قادر ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ امر بالمعروف کے وقت کھڑی تھی اس کے بعد بیٹھ گئی تو اس کا خیار باقی ہے۔ دلیل یہ ہے کہ بیٹھنا متوجہ ہونے کی دلیل ہے۔

کیونکہ بیٹھ کر غور کرنا بہ نسبت کھڑا ہونے کے بہتر ہے۔ اسی طرح اگر وہ بیٹھی تھی پس اختیار ملنے کے بعد تکیہ لگا لیا یا تکیہ لگائے ہوئے تھی پھر اختیار کے بعد بیٹھ گئی۔ تو اس صورت میں اس کا اختیار باطل نہیں ہوا بلکہ وہ اپنے اختیار پر باقی ہے۔ دلیل یہ ہے کہ یہ ایک حالت سے دوسری حالت کی طرف منتقل ہونا ہے۔ اس کو اعراض اور رد گردانی نہیں کہا جاسکتا اور یہ ایسا ہے جیسا کہ وہ اختیار ملنے کے وقت دونوں گھٹنے کھڑے کئے بیٹھی تھی۔ پھر چار زانو ہو کر بیٹھ گئی تو اس کا اختیار باطل نہیں ہوا مصنف ہدایہ فرماتے ہیں کہ یہ اختیار باقی رہنا اس صورت میں ہے جبکہ بیٹھی تھی پھر تکیہ لگا لیا۔ جامع صغیر کی روایت ہے ورنہ جامع صغیر کے علاوہ مبسوط کی روایت یہ ہے کہ اگر امر بالید کے وقت بیٹھی تھی پھر تکیہ لگا لیا تو اس کے لئے اختیار باقی نہیں رہے گا۔ کیونکہ تکیہ لگانا امر بالید کی طرف التفات نہ کرنے کی دلیل ہے۔ پس تکیہ لگانا اعراض شمار ہوگا۔ قول اول یعنی جامع صغیر کی روایت زیادہ صحیح ہے۔

اور اگر وہ عورت اختیار کے وقت بیٹھی تھی۔ اس کے بعد کروٹ سے لیٹ گئی۔ تو اس بارے میں امام ابو یوسفؒ سے دو روایتیں ہیں۔ حسنؒ بن زیاد کی روایت ہے کہ اس کا اختیار باطل نہیں ہوگا۔ اور حسنؒ بن ابی مالک کی روایت ہے کہ باطل ہو جائے گا۔ اور اسی کے قائل امام زفرؒ ہیں۔

ولو قالت ادعو ابی استشیو میں کئی نسخے ہیں۔ ایک تو یہ کہ ادعو واحد متکلم کا صیغہ ہو۔ اس صورت میں مطلب یہ ہوگا کہ میں اپنے باپ کو بلاؤں تاکہ مشورہ کر سکوں یا گواہوں کو بلاؤں تاکہ ان کو گواہ بنا سکوں۔ دوسرا نسخہ یہ ہے کہ ادع بصیغہ امر ہو۔ اس صورت میں مطلب یہ ہوگا کہ عورت نے اپنے خادم یا کسی اور آدمی سے کہا کہ میرے باپ کو بلا دو تاکہ میں اس سے مشورہ کر لوں یا کہا کہ گواہوں کو بلا دو تاکہ ان کو گواہ بنا سکوں۔ بہر حال اس صورت میں بھی یہ عورت اپنے اختیار پر باقی رہے گی۔ دلیل یہ ہے کہ مشورہ کرنا صحیح رائے معلوم کرنے کے لئے ہے۔ اور گواہ بنانا اس لئے ہے تاکہ شوہر کے انکار سے بچاؤ ہو سکے۔ لہذا یہ بھی کوئی دلیل اعراض نہیں ہے۔

اور اگر وہ عورت جانور پر رواں تھی یا محل میں تھی اس وقت شوہر نے اختیار دیا پھر سواری ٹھہر گئی تو یہ عورت اپنے اختیار پر باقی ہے اور اگر وہ جانور چل دیا تو اس کا اختیار باطل ہو جائے گا کیونکہ جانور کا چلنا اور اس کا ٹھہرنا عورت کی جانب منسوب ہوگا۔ اور کشتی بمنزلہ گھر کے ہے یعنی اگر کشتی چلتی رہی تو اس عورت کا اختیار باطل نہیں ہوگا۔ کیونکہ کشتی کا چلنا اس کے سواری کی طرف منسوب نہیں ہوگا۔ چنانچہ آپ غور کیجئے کہ کشتی کا سواری کو ٹھہرانے پر قادر نہیں۔ البتہ جانور کا سواری کو ٹھہرانے پر قادر ہے۔

فَضْلٌ فِي الْمَشِيَّةِ

ترجمہ..... یہ فصل مشیت کے (بیان) میں ہے

عورت کو طلقی نفسک کہا کوئی نیت نہیں تھی یا ایک کی نیت کی تھی تو عورت نے

طلقت نفسی کہا تو ایک طلاق رجعی واقع ہو جائے گی

وَمَنْ قَالَ لِامْرَأَةٍ طَلَّقِي نَفْسَكَ وَلَا بَيَّةَ لَهُ أَوْ نَوَى وَاحِدَةً فَقَالَتْ طَلَّقْتُ نَفْسِي فَهِيَ وَاحِدَةٌ رَجْعِيَّةٌ وَإِنْ طَلَّقَتْ نَفْسَهَا ثَلَاثًا وَقَدَّارَادَ الزَّوْجَ ذَلِكَ وَقَعْنَ عَلَيْهَا وَهَذَا لِأَنَّ قَوْلَهُ طَلَّقْتِ مَعْنَاهُ أَفْعَلِي فِعْلُ الطَّلَاقِ وَهُوَ اسْمُ جِنْسٍ فَيَقَعُ عَلَى الْأَذْنَى مَعَ احْتِمَالِ الْكُلِّ كَسَائِرِ أَسْمَاءِ الْأَجْنَاسِ فَلِهَذَا تَعْمَلُ فِيهِ نِيَّةُ الثَّلَاثِ وَيَنْصَرِفُ إِلَى وَاحِدَةٍ عِنْدَ عَدَمِهَا وَتَكُونُ الْوَاحِدَةُ رَجْعِيَّةً لِأَنَّ الْمُقَوَّضَ إِلَيْهَا صَرِيحُ الطَّلَاقِ وَهُوَ رَجْعِيٌّ وَلَوْ نَوَى اثْنَتَيْنِ لَا يَصِحُّ لِأَنَّهُ نِيَّةُ الْعَدَدِ إِلَّا إِذَا كَانَتْ الْمُنْكَوْحَةُ أَمَةً لِأَنَّهُ جِنْسٌ فِي حَقِّهَا.

ترجمہ..... اور جس شخص نے اپنی عورت سے کہا تو اپنے آپ کو طلاق دے۔ اور شوہر کی کوئی نیت نہیں یا اس نے ایک کی نیت کی ہے پس عورت نے کہا میں نے اپنے آپ کو طلاق دی تو یہ ایک رجعی ہوگی اور اگر اس نے اپنے آپ کو تین دی حالانکہ شوہر نے اس کا ارادہ بھی کیا ہے تو اس پر (تینوں) واقع ہو جائیں گی۔ اور یہ اس لئے ہے کہ اس کا قول طلّقی اس کے معنی ہیں کہ طلاق کا فعل کرتا اور طلاق اسم جنس ہے پس لفظ طلاق واقع ہوگا ادنیٰ (ایک) پر کل (تین) کے احتمال کے ساتھ جیسا کہ تمام اسماء اجناس۔ پس اسی وجہ سے طلاق میں تین کی نیت کا رد ہو جاتی ہے۔ اور عدم نیت کے وقت ایک کی طرف راجع ہوگی۔ اور ایک رجعی ہوگی۔ کیونکہ عورت کی طرف جو سپرد کی گئی ہے صریح الطلاق ہے اور وہ رجعی ہے۔ اور اگر دو کی نیت کی تو صحیح نہیں۔ اس لئے کہ یہ نیت عدد ہے مگر جبکہ منکوحہ باندی ہو، کیونکہ وہ اس کے حق میں جنس ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے طلاق نفیٰ ففسک کہا اور مرد نے کوئی نیت نہیں کی یا ایک طلاق کی نیت کی ہے۔ پھر عورت نے جواب میں طلاق نفیٰ کہا تو ایک رجعی واقع ہو جائے گی۔ اور اگر عورت نے اپنے اوپر تین واقع کیں درآ محالیکہ شوہر نے تین کی نیت بھی کی ہے تو عورت پر تین واقع ہو جائیں گی۔ ان دونوں صورتوں کی دلیل یہ ہے کہ طلّقی کے معنی ہیں فعلی فعل الطلاق یعنی صیغہ امر مصدر کو متضمن ہے اور مصدر اسم جنس ہے اور اسم جنس ادنیٰ یعنی فرد حقیقی پر صادق آتا ہے۔ کل جنس یعنی فرد محکی کے احتمال کے ساتھ۔ یہی حکم تمام اسماء اجناس کا ہے۔ یہی وجہ ہے کہ طلّقی میں تین کی نیت کرنا صحیح ہے اور اگر نیت نہیں کی ہے تو فرد حقیقی (ایک) کی طرف راجع ہوگا۔ اور یہ ایک رجعی ہوگی۔ اس کی دلیل یہ ہے کہ عورت کے سپرد صریح الطلاق ہے اور صریح الطلاق سے طلاق رجعی واقع ہوتی ہے۔

اور اگر دو کی نیت کی تو صحیح نہیں ہے کیونکہ دو عدد ہے اور مصدر سے عدد کی نیت درست نہیں ہوتی البتہ اگر منکوحہ باندی ہو تو پھر دو کی نیت بھی صحیح ہے۔ کیونکہ دو باندی کے حق میں جنس یعنی فرد محکی ہے۔

شوہر نے کہا طلّقی ففسک عورت نے کہا ابنت نفسی یا اخترت نفسی تو کون سے

لفظ سے طلاق واقع ہوگی

وَإِنْ قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسَكَ فَقَالَتْ ابْنْتُ نَفْسِي طَلَّقْتُ وَلَوْ قَالَتْ قَدْ اخْتَرْتُ نَفْسِي لَمْ تُطَلِّقْ لِأَنَّ الْإِبَانَةَ مِنْ أَلْفَاظِ الطَّلَاقِ لَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ قَالَ ابْنْتُكَ يَنْوِي بِهِ الطَّلَاقَ أَوْ قَالَتْ ابْنْتُ نَفْسِي فَقَالَ الزَّوْجُ قَدْ أَجَزْتُ ذَلِكَ بَأْنْتُ فَكَانَتْ مُوَافَقَةً لِلتَّفْوِيزِ فِي الْأَصْلِ إِلَّا أَنَّهَُا أَذَتْ فِيهِ وَضْفًا وَهُوَ تَعَجُّلُ الْإِبَانَةِ فَيُلْغَوِ الْوَضْفُ الزَّائِدُ وَتَبَتِ الْأَصْلُ كَمَا إِذَا قَالَتْ طَلَّقْتُ نَفْسِي تَطْلِيقًا بَأْنْتُ وَيَنْبَغِي أَنْ يَقَعَ تَطْلِيقٌ رَجْعِيٌّ بِخِلَافِ الْإِخْتِيَارِ لِأَنَّهُ لَيْسَ مِنَ أَلْفَاظِ الطَّلَاقِ لَا تَرَى أَنَّهُ لَوْ قَالَ لِامْرَأَتِهِ اخْتَرْتُكِ أَوْ اخْتَارِي يَنْوِي الطَّلَاقَ لَمْ يَقَعْ وَلَوْ قَالَتْ ابْتِدَاءً اخْتَرْتُ نَفْسِي فَقَالَ الزَّوْجُ أَجَزْتُ لَا يَقَعُ شَيْءٌ إِلَّا أَنَّهُ عَرَفَ طَلَاقًا بِالْإِجْمَاعِ إِذَا حَصَلَ جَوَابًا لِلتَّخْيِيرِ وَقَوْلُهُ طَلَّقِي نَفْسَكَ لَيْسَ بِتَخْيِيرٍ فَيُلْغَوِ وَعَنْ أَبِي حَنِيفَةَ أَنَّهُ لَا يَقَعُ شَيْءٌ بِقَوْلِهَا ابْنْتُ نَفْسِي لِأَنَّهَا آتَتْ بِغَيْرِ مَا فَوَّضَ إِلَيْهَا إِذَا ابْنَتْ تَغَايُرَ الطَّلَاقِ.

ترجمہ..... اور اگر مرد نے عورت سے کہا تو اپنے آپ کو طلاق دے۔ اس نے کہا کہ میں نے اپنے آپ کو بائنہ کر لیا تو طالقہ (رجعی) ہو جائے گی۔ اور اگر عورت نے کہا کہ میں نے اپنے آپ کو اختیار کر لیا تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ بائنہ کرنا طلاق کے الفاظ میں سے ہے۔ کیا تو نہیں دیکھتا کہ اگر (مرد) نے کہا کہ میں نے تجھ کو بائنہ کر دیا درآ محالیکہ اس سے طلاق کی نیت کرتا ہے یا عورت نے کہا میں نے اپنے آپ کو بائنہ کیا پھر شوہر نے

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۲۸۵ کتاب الطلاق

کہا میں نے اس کی اجازت دیدی تو وہ بانسہ ہوگئی۔ پس بانیہ کرنا اصل طلاق میں تفویض کے موافق ہو گیا۔ مگر یہ کہ عورت نے اس میں ایک وصف زیادہ کر دیا اور وہ تعیل ابانت ہے۔ پس وصف زائد لغو ہوگا اور اصل طلاق ثابت ہوگئی۔ جیسا کہ جب عورت نے کہا طلقت نفسی تطلیقہ بانئہ اور مناسب یہ ہے کہ طلاق رجعی واقع ہو۔ بخلاف اختیار کے۔ کیونکہ وہ طلاق کے الفاظ میں سے نہیں ہے۔ کیا تو نہیں دیکھتا کہ اگر اپنی بیوی سے کہا کہ میں نے تجھ کو اختیار کیا یا اختیار کر تو حالانکہ طلاق کی نیت ہے تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور اگر عورت نے ابتداء کہا میں نے اپنے آپ کو اختیار کر لیا پس شوہر نے کہا میں نے اجازت دی تو کچھ واقع نہیں ہوگی۔ مگر یہ کہ طلاق صحابہ کے اجماع سے معلوم ہوئی جبکہ تخیر کا جواب واقع ہو اور شوہر کا قول طلقی نفسک تخیر نہیں ہے۔ لہذا لغو ہوگا۔ اور ابوحنیفہؒ سے روایت ہے کہ اس کے قول ابنت نفسی سے کچھ واقع نہیں ہوگا۔ کیونکہ عورت اس کا غیر لائی جو اس کی طرف سپرد کیا گیا تھا کیونکہ ابانت طلاق کے مغایر ہے۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے اپنی بیوی سے کہا طلقی نفسک عورت نے جواب میں ابنت نفسی کہا تو اس صورت میں طلاق رجعی واقع ہوگی۔ اور اگر جواب میں اختوت نفسی کہا تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ ان دونوں کے درمیان وجہ فرق یہ ہے کہ ابانت الفاظ طلاق میں سے ہے۔ چنانچہ شوہر نے اگر اپنی بیوی سے بیت طلاق ایکنک کہا یا عورت نے ابنت نفسی کہا۔ اور شوہر نے اجزت ذالک کہہ دیا تو عورت مطلقہ بانئہ ہو جائے گی۔ پس اس صورت میں عورت کا کلام ابنت نفسی شوہر کے کلام طلقی نفسک کے اصل طلاق میں موافق ہو گیا مگر عورت نے جواب میں وصف بیہوش کا اضافہ کر دیا۔ پس اصل طلاق ثابت ہو جائے گی اور وصف زائد لغو ہو جائے گا۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ طلقی نفسک کے جواب میں عورت نے طلقت نفسی تطلیقہ بانئہ کہا ہو۔ برخلاف لفظ اختیار کے۔ کیونکہ لفظ اختیار الفاظ طلاق میں سے نہیں ہے۔ چنانچہ اگر مرد نے اپنی بیوی سے بیت طلاق اخترنک کہا یا اختاری کہا یا عورت نے ابتداء اخترت نفسی کہا اور مرد نے جواب میں اجزت کہا تو ان تینوں صورتوں میں طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اختیار کا لفظ طلاق ہونا یا جہاز صحابہ خلاف قیاس اس وقت ثابت ہے جبکہ تخیر کے جواب میں واقع ہو یعنی مرد اختاری کہے عورت جواب میں اخترت نفسی ذکر کرے۔ اور یہاں چونکہ شوہر کا قول طلقی نفسک تخیر نہیں ہے۔ اس لئے عورت کا کلام (اختوت نفسی) مرد کے کلام (طلقی نفسک) کے موافق نہ ہونے کی وجہ سے لغو ہو جائے گا۔

امام ابوحنیفہؒ سے روایت ہے کہ مرد کے قول طلقی نفسک کے جواب میں اگر عورت نے ابنت نفسی کہا تو اس سے بھی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ اس صورت میں بھی عورت کا کلام مرد کے کلام کے موافق نہیں ہے۔ اس وجہ سے کہ مرد نے سپرد کیا ہے طلاق کو اور عورت نے واقع کیا ہے ابانت کو اور ابانت طلاق کے مغایر ہے۔

طلقی نفسک کہہ کر شوہر قول سے رجوع نہیں کر سکتا

وَإِنْ قَالَ طَلَّقْتَنِي فَلَيْسَ لَهُ أَنْ يَرْجِعَ عَنْهُ لِأَنَّهُ فِيهِ مَعْنَى الْيَمِينِ لِأَنَّهُ تَعْلِيْقُ الطَّلَاقِ بِتَطْلِيْقِهَا وَالْيَمِينُ تَصَرُّفٌ لَّازِمٌ وَلَوْ قَامَتْ عَنْ مَجْلِسِهَا بَطْلٌ لِأَنَّهُ تَمْلِيْكٌ بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ لَهَا طَلَّقِي ضَرَّتْكَ لِأَنَّهُ تَوْكِيلٌ وَإِنَابَةٌ فَلَا يَقْتَصِرُ عَلَى الْمَجْلِسِ وَيَقْبَلُ الرَّجُوعُ.

ترجمہ..... اور اگر مرد نے کہا تو اپنے نفس کو طلاق دے تو شوہر کو یہ (اختیار) نہیں کہ اس سے رجوع کرے۔ کیونکہ سپرد کرنے میں یمن (تعلیق) کے معنی ہیں۔ اس لئے کہ یہ عورت کے طلاق دینے پر طلاق کو معلق کرنا ہے۔ اور یمن تصرف لازم ہے اور اگر وہ اپنی مجلس سے کھڑی ہوگئی تو تفویض باطل ہوگئی۔ کیونکہ یہ تملیک ہے۔ بخلاف اس صورت کے جبکہ عورت سے کہا تو اپنی سوکن کو طلاق دیدے۔ کیونکہ یہ وکیل اور نائب بنانا ہے۔ پس مجلس پر منحصر ہوگا۔ اور رجوع کو قبول کرے گا۔

تشریح..... (صورت مسئلہ): مرد نے اپنی بیوی سے کہا طلقی نفسک۔ تو اب شوہر کو یہ اختیار نہیں کہ وہ اپنے قول سے رجوع کرے۔

دلیل یہ ہے کہ شوہر کے قول طلقی نفسک میں یمین کے معنی ہیں۔ کیونکہ اس صورت میں طلاق کو عورت کے طلاق دینے پر معلق کرنا ہے اور یمین تصرف لازم ہے۔ اس وجہ سے رجوع کرنے کا اختیار نہیں ہے۔ اور اگر عورت مجلس سے کھڑی ہوگئی تو اس کا اختیار باطل ہو گیا کیونکہ طلقی نفسک کے ذریعہ عورت کو طلاق کا مالک بنانا ہے۔ اور تملیکات مجلس پر منحصر رہتی ہیں۔ اس لئے قیام عن مجلس سے عورت کا اختیار باطل ہو جائے گا۔ اس کے برخلاف یہ کہ شوہر نے کہا طلقی ضربت۔ کیونکہ یہ بیوی کو اس کی سوکن کی طلاق کا وکیل اور نائب بنانا ہے اور تو وکیل اور تو وکیل رجوع کو بھی قبول کرتی ہے۔ اس وجہ سے اس صورت میں شوہر اپنے قول سے رجوع کر سکتا ہے۔ حاصل یہ کہ اس مسئلہ کے دو حکم ہیں۔ ایک لزوم معنی یمین کی طرف نظر کرتے ہوئے دوم مجلس پر انحصار تملیک کے معنی پر نظر کرتے ہوئے۔

یہاں دو اشکال ہیں۔ اول یہ کہ طلقی نفسک کو یمین کے ساتھ خاص کیا گیا ہے نہ کہ طلقی ضربت کو درآ نحالیکہ جس طرح طلقی نفسک کے معنی ان طلقت نفسک فان طالق کے ہیں۔ اسی طرح طلقی ضربت کے معنی ان اردت طلاقھا فھی طالق کے ہیں۔ پس اس کی وجہ فرق کیا ہے۔ دوسرا اشکال یہ کہ اول کو تملیک اور دوم کو توکیل کے ساتھ خاص کرنے کی وجہ کیا ہے۔ پہلے اشکال کا جواب یہ ہے کہ یمین کے معنی ایسے امر کے معلق کرنے سے متعلق ہوتے ہیں۔ جس کا وجود متردد ہو اور سوکن کی طلاق اگر بیوی کے سپرد کردی گئی تو عادتاً اور طبعاً اس کا وجود یقینی ہے۔ لہذا وہ شرط بننے کی صلاحیت نہیں رکھتی۔ دوسرے اشکال کا جواب یہ ہے کہ پہلے گذر چکا کہ مالک وہ ہے جو اپنے لئے عمل کرے۔ اور وکیل اپنے غیر کے لئے عمل کرتا ہے اور عورت اپنی طلاق میں اپنے لئے عمل کرے گی۔ اور اپنی سوکن کی طلاق میں اپنے شوہر کے لئے عمل کرے گی۔ پس عورت اپنی طلاق کی مالک ہو سکتی ہے نہ کہ اپنی سوکن کی طلاق کی۔

طلقى نفسک متى شئت کہا تو عورت مجلس اور مجلس کے بعد اپنے آپ کو طلاق دے سکتی ہے

وَإِنْ قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسِكَ مَتَى شِئْتَ فَلَهَا أَنْ تُطَلِّقَ نَفْسَهَا فِي الْمَجْلِسِ وَ بَعْدَهُ لِأَنَّ كَلِمَةَ مَتَى عَامَّةٌ فِي الْأَوْقَاتِ كُلِّهَا فَصَارَ كَمَا إِذَا قَالَ فِي آتَى وَفَتْ شِئْتَ وَإِذَا قَالَ لِرَجُلٍ طَلَّقِ أَمْرَاتِي فَلَهُ أَنْ يُطَلِّقَهَا فِي الْمَجْلِسِ وَ بَعْدَهُ وَلَهُ أَنْ يَرْجِعَ لِأَنَّهُ تَوَكُّلٌ وَأَنَّهُ اسْتِعَانَةٌ فَلَا يَلْزَمُ وَلَا يُقْتَصَرُ عَلَى الْمَجْلِسِ بِخِلَافِ قَوْلِهِ لِأَمْرَاتِهِ طَلَّقِي نَفْسَكَ لِأَنَّهُمَا عَامِلَةٌ لِنَفْسِهَا فَكَانَ تَمْلِكًا لَا تَوَكُّلًا وَلَوْ قَالَ لِرَجُلٍ طَلَّقَهَا إِنْ شِئْتَ فَلَهُ أَنْ يُطَلِّقَهَا فِي الْمَجْلِسِ خَاصَّةً وَلَيْسَ لِلزَّوْجِ أَنْ يَرْجِعَ وَقَالَ زُفَرٌ رَحِمَهُ اللَّهُ هَذَا وَالْأَوَّلُ سَوَاءٌ لِأَنَّ التَّصَرُّحَ بِالْمَشِيَّةِ كَعَدَمِهِ لِأَنَّهُ يَتَصَرَّفُ عَنْ مَشِيئَتِهِ فَصَارَ كَالْوَكِيلِ بِالْبَيْعِ إِذَا قِيلَ لَهُ بَعْ إِنْ شِئْتَ وَلَنَا أَنَّهُ تَمْلِكُ لِأَنَّهُ عَلَّقَهُ بِالْمَشِيَّةِ وَالْمَالِكُ هُوَ الَّذِي يَتَصَرَّفُ عَنْ مَشِيئَتِهِ وَالطَّلَاقُ يَحْتَمِلُ التَّعْلِيلَ بِخِلَافِ الْبَيْعِ لِأَنَّهُ لَا يَحْتَمِلُهُ.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا کہ تو اپنے نفس کو طلاق دے جس وقت تو چاہے تو عورت کو اختیار ہے کہ اپنے نفس کو طلاق دے مجلس میں اور مجلس کے بعد۔ کیونکہ کلمہ مَتَى تمام اوقات میں عام ہے۔ پس ایسا ہو گیا جیسا کہ جب کہانی ای وقت شئت۔ اور جب کہا کسی مرد سے میری بیوی کو طلاق دیدے تو اس کے لئے اختیار ہے کہ وہ اس کو مجلس اور مجلس کے بعد طلاق دے۔ اور (شوہر) کے لئے جائز ہے کہ وہ رجوع کرے۔ کیونکہ یہ توکیل اور استعانت ہے۔ لہذا نہ لازم ہوگا اور نہ مجلس پر منحصر رہے گا۔ بخلاف اس کے کہ (اس نے) اپنی بیوی سے کہا تو اپنے نفس کو طلاق دے۔ کیونکہ وہ اپنے واسطے عمل کرنے والی ہے۔ پس یہ تملیک ہوگی نہ کہ توکیل اور اگر مرد نے کسی دوسرے مرد سے کہا کہ تو اس کو (میری بیوی کو) طلاق دیدے اگر تو چاہے تو اس کے لئے جائز ہے کہ وہ اس کو خاص طور سے مجلس میں طلاق دیدے اور شوہر کو رجوع کرنے کا بھی اختیار نہیں ہے۔ اور امام زفر نے فرمایا

کہ یہ اور اول دونوں برابر ہیں۔ کیونکہ مشیت کی صراحت عدم صراحت کے مانند ہے۔ اس لئے کہ وہ اپنی مشیت ہی سے تصرف کرتا ہے۔ پس وکیل بالبیع کے مانند ہو گیا جبکہ اس سے کہا جائے اگر تو چاہے تو اس کو فروخت کر۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ یہ تملیک ہے کیونکہ اس کو مشیت پر معلق کیا ہے۔ اور مالک وہی ہے جو اپنی مشیت سے تصرف کرتا ہے۔ اور طلاق، تعلیق کا احتمال رکھتی ہے۔ برخلاف بیع کے، کیونکہ وہ تعلیق کا احتمال نہیں رکھتی۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر مرد نے اپنی بیوی سے کہا طلعی نفسک متی شئت تو عورت کو اختیار ہے مجلس میں طلاق واقع کرے یا مجلس کے بعد۔ دلیل یہ ہے کہ کلمہ متی تمام اوقات میں عام ہے۔ لہذا یہ ایسا ہو گیا جیسا کہ شوہر نے اپنی بیوی سے کہا طلعی نفسک فی ای وقت شئت۔ پس عموم وقت کی وجہ سے عورت کو ہر وقت اختیار حاصل ہوگا۔ مجلس میں طلاق دے یا مجلس کے بعد۔ دوسرا مسئلہ یہ ہے کہ ایک مرد نے دوسرے سے کہا طلق امرأتی۔ تو اس وکیل کے لئے اختیار ہے کہ وہ اس عورت کو مجلس میں طلاق دے یا مجلس کے بعد۔ اور شوہر کے لئے اپنے قول سے رجوع کرنا بھی جائز ہے۔ دلیل یہ ہے کہ طلق امرأتی کے ذریعہ شوہر نے دوسرے آدمی کو وکیل بنایا ہے۔ اور طلاق واقع کرنے میں اس سے مدد طلب کی ہے۔ اور تو وکیل نہ لازم ہوتی ہے اور نہ مجلس پر منحصر اس لئے وکیل بالطلاق کو اختیار ہوگا کہ وہ مجلس میں طلاق دے یا مجلس کے بعد۔ اور شوہر کو رجوع کا اختیار ہوگا اس کے برخلاف اگر شوہر نے اپنی بیوی سے طلعی نفسک کہا تو عورت کا یہ اختیار مجلس کے ساتھ خاص ہوگا۔ اور شوہر کو اپنے قول سے رجوع کرنے کا اختیار بھی حاصل نہیں ہوگا۔ وجہ فرق یہ ہے کہ شوہر کا قول طلعی نفسک تملیک ہے۔ کیونکہ عورت اپنے واسطے عمل کرے گی۔ اور وکیل وہ ہے جو اپنے غیر کے لئے عمل کرے۔ اور یہ سابق میں بیان ہو چکا ہے کہ تملیک کی صورت میں شوہر کو رجوع کا اختیار نہیں ہوتا اور مجلس کے ساتھ تملیک خاص ہوتی ہے۔

تیسرا مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے کسی مرد سے کہا کہ اگر تو چاہے تو اس کو یعنی میری بیوی کو طلاق دیدے تو اس صورت میں اس مرد کو صرف مجلس میں طلاق دینے کا اختیار ہوگا نہ کہ مجلس کے بعد۔ اور شوہر کے لئے اپنے قول سے رجوع کرنے کا اختیار بھی نہیں ہوگا۔ امام زفرؒ نے فرمایا کہ یہ قول یعنی طلقھا ان شئت اور قول اول یعنی طلق امرأتی حکم میں دونوں برابر ہیں۔ دلیل یہ ہے کہ مشیت کو صراحت کر کرنا اور ذکر نہ کرنا دونوں برابر ہیں۔ کیونکہ وہ آدمی جس کو طلق امرأتی سے اختیار دیا ہے وہ اپنی مشیت ہی سے تصرف کرے گا۔ اس لئے کہ طلاق دینا اس اجنبی کا فعل اختیاری ہے۔ اور فعل اختیاری بغیر مشیت کے تحقق نہیں ہوتا۔ پس جب دونوں برابر ہیں تو قول ثانی بھی اول کی طرح توکیل ہوگا۔ جیسا کہ وکیل بالبیع سے کہا بعد ان شئت۔ اور توکیل مجلس کے ساتھ مقید نہیں ہوتی۔ اور مؤکل کے لئے رجوع کا اختیار ہوتا ہے۔ پس اسی طرح یہاں بھی طلاق دینے کا اختیار مجلس کے ساتھ مقید نہیں ہوگا۔ اور مؤکل یعنی شوہر کے لئے اپنے قول سے رجوع کرنے کا اختیار حاصل ہوگا۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ قول شانی طلقھا ان شئت ایسی تملیک ہے جس میں تعلیق کے معنی پائے جاتے ہیں۔ پس معنی تملیک کا اعتبار کرتے ہوئے یہ اختیار مجلس کے ساتھ مقید ہوگا۔ اور تعلیق (یعین) کے معنی کا اعتبار کرتے ہوئے یہ تصرف لازم ہوگا۔ اور شوہر کو اپنے قول سے رجوع کا اختیار حاصل نہیں ہوگا۔

والطلاق یحتمل الصلیق سے امام زفرؒ کے قیاس کا جواب ہے۔ حاصل جواب یہ ہے کہ طلاق کو بیع پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے۔ اس لئے کہ طلاق تعلیق کا احتمال رکھتی ہے اور بیع تعلیق کا احتمال نہیں رکھتی۔

طلقی نفسک ثلاثاً کہا عورت نے طلقت واحدة کہا تو ایک طلاق واقع ہوگی

وَلَوْ قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسَكَ ثَلَاثًا فَطَلَّقَتْ وَاحِدَةً فَهِيَ وَاحِدَةٌ لِأَنَّهَا مَلَكَتْ إِنْقَاعَ الثَّلَاثِ فَتَمْلِكُ إِنْقَاعَ الْوَاحِدِ ضَرْوَةً.

ترجمہ..... اور اگر (کسی مرد نے) عورت سے کہا تو اپنے نفس کو تین طلاقیں دے۔ پس اس نے ایک طلاق واقع کی۔ تو یہ ایک ہوگی۔ کیونکہ وہ

عورت تین کو واقع کرنے کی مالک ہوگی۔ لہذا ایک کو واقع کرنے کی بھی بدلیہ مالک ہوگی۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ شوہر نے اپنی بیوی کو تین طلاق واقع کرنے کا اختیار دیا۔ بیوی نے اپنے اوپر ایک واقع کی۔ تو یہ ایک طلاق واقع ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ جب عورت تین طلاقوں کی مالک ہے تو ان کے ضمن میں ایک کی بھی مالک ہوگی۔

مرد نے طلّقی نفسک و احدۃ کہا عورت نے اپنے نفس کو تین طلاق دیں تو کوئی طلاق

واقع ہوگی یا نہیں، اقوال فقہاء

وَلَوْ قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسَكَ وَاحِدَةً فَطَلَّقَتْ نَفْسَهَا ثَلَاثًا لَمْ يَقَعْ شَيْءٌ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ يَقَعُ وَاحِدَةً لِأَنَّهَا آتَتْ بِمَا مَلَكَتْهُ وَزِيَادَةُ فَصَارَ كَمَا إِذَا طَلَّقَهَا الزَّوْجُ الْفَاوِلَابِي حَنِيفَةً أَنَّهَا آتَتْ بِغَيْرِ مَا قَوَّضَ إِلَيْهَا فَكَانَتْ مُبْتَدَأَةً وَهَذَا لِأَنَّ الزَّوْجَ مَلَكَهَا الْوَاحِدَةَ وَالثَّلْثَ غَيْرُ الْوَاحِدَةِ لِأَنَّ الثَّلْثَ إِسْمٌ لِعَدَدٍ مُرَكَّبٍ مُجْتَمِعٍ وَالْوَاحِدَ فَرْدٌ لَا تَرْكِبُ فِيهِ فَكَانَتْ بَيْنَهُمَا مُعَايَرَةٌ عَلَى سَبِيلِ الْمُضَادَّةِ بِخِلَافِ الزَّوْجِ لِأَنَّهُ يَتَصَرَّفُ بِحُكْمِ الْمَلِكِ وَكَذَا هِيَ فِي الْمُسْتَأَلَةِ الْأُولَى لِأَنَّهَا مَلَكَتِ الثَّلْثَ أَمَّا هَهُنَا لَمْ تَمْلِكِ الثَّلْثَ وَمَا آتَتْ بِمَا قَوَّضَ إِلَيْهَا فَلَعَا.

ترجمہ..... اور اگر (شوہر) نے اپنی بیوی سے کہا تو اپنے نفس کو ایک طلاق دیدے اس نے اپنے نفس پر تین واقع کیں تو امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک کوئی واقع نہیں ہوگی۔ اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ ایک واقع ہو جائے گی۔ اس لئے کہ عورت وہ لائی جس کی وہ مالک ہے اور زائد (لائی) تو ایسا ہو گیا جیسے شوہر نے (خود) اس کو ایک ہزار طلاقیں دیدیں۔ اور ابوحنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ عورت ایسی چیز لائی جو شوہر نے اس کے سپرد نہیں کی تو (عورت) ابتداء ہی (اپنے آپ کو طلاقیں دینے والی ہوئی) اور یہ اس لئے کہ شوہر نے اس کو ایک طلاق کا مالک بنایا ہے اور تین ایک کا غیر ہے۔ کیونکہ تین تو عدد مرکب مجتمع کا نام ہے اور ایک فرد ہے جس میں ترکیب نہیں ہے۔ پس ایک اور تین کے درمیان تغایر علی سبیل التضاد ہوا۔ برخلاف شوہر کے کہ شوہر بحکم ملک تصرف کرتا ہے اور یوں ہی عورت بھی پہلے مسئلہ میں (مالکہ ہو کر متصرف ہے) کیونکہ وہ تین طلاق کی مالک تھی اور یہاں وہ تین طلاقوں کی مالک نہیں ہے۔ اور وہ اس کو نہیں لائی جو اس کو سپرد کی گئی تھی تو (شوہر کا سپرد کرنا) لغو ہو گیا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی بیوی سے کہا طلّقی نفسک و احدۃ اس نے اپنے نفس پر تین طلاقیں واقع کیں تو امام صاحب کے نزدیک کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ یہی قول امام زفرؒ اور امام مالکؒ کا ہے۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک ایک واقع ہوگی اور اس کے قائل امام شافعیؒ اور امام احمدؒ ہیں۔ صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ شوہر نے عورت کو جس کا مالک بنایا تھا عورت نے اس کو واقع کیا اور زائد کو۔ یہ ایسا ہو گیا جیسے شوہر نے اپنی بیوی سے کہا طلّقی نفسک پس عورت نے اپنے نفس کو طلاق دی۔ اور اپنی سو کن کو۔ پس جو کچھ عورت کے سپرد کیا گیا ہے وہ واقع ہوگا۔ اور جو اس سے زائد ہے وہ لغو ہوگا۔ اس لئے اس مسئلہ میں ایک واقع ہو جائے گی اور باقی دو لغو ہوں گی۔ اور یہ ایسا ہے جیسا کہ شوہر نے بذات خود اپنی بیوی کو ایک ہزار طلاقیں دیدیں تو تین طلاقیں جن کا وہ شرعاً مالک ہے واقع ہو جائیں گی۔ اور باقی جن کا شرعاً مالک نہیں ہے لغو ہوں گی۔

امام ابوحنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ عورت جس کی مالک تھی اس نے اس کا غیر واقع کیا ہے۔ اس لئے کہ شوہر نے عورت کو ایک طلاق کا مالک بنایا تھا اور تین ایک کا غیر ہے۔ کیونکہ تین عدد مرکب مجتمع کا نام ہے اور واحد فرد ہے اس میں ترکیب نہیں۔ لہذا ایک اور تین کے درمیان تضاد ہوا۔ اس وجہ سے کہ ایک غیر مرکب ہے۔ اور تین مرکب اور تین عدد ہے اور ایک غیر عدد۔ پس جب عورت نے سپرد کی ہوئی طلاق کا غیر اپنے اوپر واقع کیا تو وہ از سر نو طلاق دینے والی ہوئی۔ اور عورت جب ابتداء اپنے اوپر طلاق واقع کرتی ہے تو وہ طلاق واقع نہیں ہوتی الا یہ کہ مرد اجازت دیدے۔ اس کے

برخلاف جب شوہر نے اپنی بیوی کو ایک ہزار طلاقیں دیدیں تو تین واقع ہو جائیں گی۔ کیونکہ شوہر مالک ہونے کی حیثیت سے طلاق کا تکلم کرتا ہے۔ پس جتنی چاہے واقع کرے مگر نافذ بقدر محل ہوں گی۔ اسی طرح پہلے مسئلہ میں عورت بھی مالک ہونے کی حیثیت سے تکلم کرتی ہے کیونکہ تین کی مالک تھی اور اپنے اوپر ایک واقع کی ہے اور اس مسئلہ میں وہ تین کی مالک نہیں ہے۔ اور جو اس کے سپرد کی گئی تھی یعنی ایک وہ اس نے واقع نہیں کی۔ لہذا مرد کے قول اور عورت کے جواب میں موافقت نہ ہونے کی وجہ سے عورت کا قول لغو ہو جائے گا۔

شوہر نے طلاق رجعی دینے کا کہا اس نے بائنہ دی یا بائنہ دینے کا کہا

اس نے رجعی طلاق دی مرد نے جس طلاق کا حکم کیا وہی واقع ہوگی

وَأِنْ أَمَرَهَا بِطُلَاقٍ يَمْلِكُ الرَّجْعَةَ فَطَلَّقَتْ بَائِنَةً أَوْ أَمَرَهَا بِالْبَائِنِ فَطَلَّقَتْ رَجْعِيَّةً وَقَعَ مَا أَمَرَ بِهِ الزَّوْجُ فَمَعْنَى الْأَوَّلِ أَنْ يَقُولَ لَهَا الزَّوْجُ طَلَّقَنِي نَفْسِكَ وَاحِدَةً أَمْلِكُ الرَّجْعَةَ فَتَقُولُ طَلَّقْتُ نَفْسِي وَاحِدَةً بَائِنَةً فَتَقَعُ رَجْعِيَّةً لِأَنَّهَا أَنْتَ بِالْأَصْلِ وَزِيَادَةِ وَصْفٍ كَمَا ذَكَرْنَا فَيَلْغُو الْوَصْفُ وَيَبْقَى الْأَصْلُ وَمَعْنَى الثَّانِيَةِ أَنْ يَقُولَ لَهَا طَلَّقَنِي نَفْسِكَ وَاحِدَةً بَائِنَةً فَتَقُولُ طَلَّقْتُ نَفْسِي وَاحِدَةً رَجْعِيَّةً فَتَقَعُ بَائِنَةً لِأَنَّ قَوْلَهَا وَاحِدَةً رَجْعِيَّةً لَغْوٌ مِنْهَا لِأَنَّ الزَّوْجَ لَمَّا عَيَّنَ صِفَةَ الْمُفَوَّضِ إِلَيْهَا فَحَاجَتُهَا بَعْدَ ذَلِكَ إِلَى إيقَاعِ الْأَصْلِ دُونَ تَغْيِينِ الْوَصْفِ فَصَارَ كَأَنَّهَا أَقْتَصَرَتْ عَلَى الْأَصْلِ فَيَقَعُ بِالصِّفَةِ الَّتِي عَيَّنَهَا الزَّوْجُ بَائِنًا أَوْ رَجْعِيًّا.

ترجمہ..... اور اگر (مرد نے) عورت کو ایسی طلاق کا حکم دیا (جس میں) رجعت کر سکتا ہے۔ پس عورت نے (اپنے آپ کو) بائنہ طلاق دیدی یا شوہر نے اس کو طلاق بائن کا حکم دیا۔ اور اس نے طلاق رجعی دی تو وہی واقع ہوگی جس کا شوہر نے حکم دیا ہے۔ پس مسئلہ اول کی صورت یہ ہے کہ شوہر عورت سے کہے تو اپنے نفس کو ایسی ایک طلاق دے کہ میں رجعت کا مالک رہوں۔ پس وہ عورت کہتی ہے کہ میں نے اپنے نفس کو ایک بائنہ دی، تو ایک رجعیہ واقع ہوگی۔ کیونکہ عورت اصل کو زیادتی وصف کے ساتھ لائی۔ جیسا کہ ہم نے ذکر کیا۔ پس وصف لغو ہو گیا۔ اور اصل باقی رہے گی۔ اور دوسرے مسئلہ کے معنی یہ ہے کہ (شوہر) عورت سے کہے تو اپنے نفس کو ایک طلاق بائن دیدے۔ پس عورت کہتی ہے کہ میں نے اپنے نفس کو ایک رجعیہ دی تو بائنہ واقع ہوگی۔ کیونکہ عورت کا قول واحدہ رجعیہ اس کی طرف سے لغو حرکت ہے۔ کیونکہ شوہر نے جو طلاق عورت کے سپرد کی ہے اس کا وصف متعین کر دیا۔ تو اب اس کے بعد عورت کی حاجت اصل طلاق واقع کرنے میں ہے (اس کا) وصف متعین کرنے میں نہیں۔ تو ایسا ہوا گویا کہ عورت نے اصل طلاق پر اکتفاء کیا۔ پس (طلاق) اسی صفت کے ساتھ واقع ہوگی جس کو شوہر نے متعین کیا ہے بائن ہو یا رجعی۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ شوہر نے اپنی بیوی کو طلاق رجعی کا اختیار دیا اس کی بیوی نے اپنے اوپر طلاق بائن واقع کی یا شوہر نے اس کو طلاق بائن کا حکم دیا۔ اس نے طلاق رجعی واقع کی غرضیکہ عورت نے وصف طلاق میں اپنے شوہر کی مخالفت کی ہے۔ پس ان دونوں صورتوں میں وہی طلاق واقع ہوگی جس کا شوہر نے اس کو حکم دیا ہے۔ پہلے مسئلہ کی صورت یہ ہے کہ شوہر نے اپنی بیوی سے کہا طلقی نفسک واحده املك الرجعة۔ بیوی نے جواب میں کہا طلق نفسی واحده بائنة۔ تو اس صورت میں ایک رجعی واقع ہوگی دلیل یہ ہے کہ عورت نے اپنے اوپر اصل طلاق کو واقع کیا ہے اور ایک وصف زائد یعنی بینونت کو۔ پس وصف جو شوہر کے کلام میں مذکور نہیں ہے وہ لغو ہو جائے گا۔ اور اصل طلاق باقی رہے گی۔

دوسرے مسئلہ کی صورت یہ ہے کہ شوہر نے اپنی بیوی سے کہا طلقی نفسک واحده بائنة۔ بیوی نے جواب میں کہا طلق نفسی واحده رجعیہ۔ اس صورت میں ایک بائنہ واقع ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ عورت کا قول واحدہ رجعیہ عورت کی طرف سے لغو ہے۔ اس لئے کہ شوہر نے جو

کتاب الطلاق ۲۹۰ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
 طلاق عورت کے سپرد کی ہے اس کی صفت (بائتہ) خود ہی متعین کر دی۔ لہذا اس کے بعد عورت کی ضرورت صرف اصل طلاق کو واقع کرنے میں ہے۔ وصف متعین کرنے میں اس کی کوئی ضرورت نہیں۔ گویا عورت نے جواب میں اصل طلاق پر اکتفاء کیا ہے۔ پس جو صفت شوہر نے متعین کی ہے اسی کے ساتھ واقع ہوگی۔ بائن ہو یا رجعی۔

خلاصہ یہ کہ شوہر نے عورت کے سپرد اصل طلاق کی ہے ایک وصف کے ساتھ۔ اور عورت نے وصف میں شوہر کی مخالفت کی ہے۔ اس وجہ سے اصل طلاق ثابت ہو جائے گی اور وصف ثابت نہیں ہوگا۔

مرد نے طلّقی نفسک ثلاثاً ان شئت کہا عورت نے ایک طلاق دے دی تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی
 وَإِنْ قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسَكَ ثَلَاثًا إِنْ شِئْتَ فَطَلَّقْتَ وَاحِدَةً لَمْ يَقَعْ شَيْءٌ لِأَنَّ مَعْنَاهُ إِنْ شِئْتَ الثَّلَاثُ وَهِيَ بِإِقْطَاعِ الْوَاحِدَةِ مَا شَاءَتْ الثَّلَاثُ فَلَمْ يُوجَدْ الشَّرْطُ.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا تو اپنے نفس کو تین طلاق دیدے اگر تو چاہے۔ پس عورت نے ایک طلاق دی تو کچھ واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ اس کے معنی ہیں اگر تو تین چاہے اور عورت نے ایک کو چاہنے کی وجہ سے تین کو نہیں چاہا۔ پس شرط نہیں پائی گئی۔

تشریح..... (صورت مسئلہ): شوہر نے اپنی بیوی سے طلّقی نفسک ثلاثاً ان شئت کہا۔ عورت نے ایک طلاق واقع کی تو اس صورت میں کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ یہی قول امام شافعیؒ اور امام مالکؒ کا ہے۔ دلیل یہ ہے کہ شوہر کے قول ان شئت کے معنی ہیں ان شئت ثلاثاً پس شوہر نے ایقان طلاق کے لئے مشیت ثلاث کو شرط بنایا ہے۔ اور چونکہ عورت نے ایک طلاق چاہی اس لئے شرط نہیں پائی گئی اور جب شرط نہیں پائی گئی تو طلاق بھی واقع نہیں ہوگی۔

طلّقی نفسک واحداً ان شئت کہا عورت نے تین واقع کیں تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی

وَلَوْ قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسَكَ وَاحِدَةً إِنْ شِئْتَ فَطَلَّقْتَ ثَلَاثًا فَكَذَلِكَ عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ لِأَنَّ مَشِيَّةَ الثَّلَاثِ لَيْسَتْ بِمَشِيَّةٍ لِلْوَاحِدَةِ كَأَيَّاقِهَا وَقَالَ يَقَعْ وَاحِدَةً لِأَنَّ مَشِيَّةَ الثَّلَاثِ مَشِيَّةٌ لِلْوَاحِدَةِ كَمَا أَنَّ إِيقَاعَهَا إِيقَاعٌ لِلْوَاحِدَةِ فَوُجِدَ الشَّرْطُ.

ترجمہ..... اور اگر مرد نے عورت سے کہا تو اپنے نفس کو طلاق دے اگر تو چاہے اس نے تین طلاق دی تو امام صاحب کے نزدیک یہی حکم ہے۔ کیونکہ تین کا چاہنا ایک کا چاہنا نہیں ہے۔ جیسا کہ تین کا واقع کرنا ایک کا واقع کرنا نہیں۔ اور صاحبین نے فرمایا کہ ایک واقع ہوگی۔ کیونکہ تین کا چاہنا ایک کا چاہنا ہے۔ جیسا کہ تین کا واقع کرنا ایک کا واقع کرنا ہے۔ پس شرط پائی گئی۔

تشریح..... اور اگر شوہر نے اپنی بیوی سے کہا طلّقی نفسک واحداً ان شئت۔ عورت نے تین واقع کی تو امام صاحب کے نزدیک کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور صاحبین فرماتے ہیں کہ ایک واقع ہو جائے گی۔

امام صاحب کی دلیل یہ ہے کہ ما قبل میں بیان ہوا ہے کہ تین اور ایک میں تغایر ہے لہذا تین طلاقیں کا چاہنا، ایک طلاق کا چاہنا نہیں ہے۔ کیونکہ احد الضدین کی مشیت آخر کی مشیت کو مستلزم نہیں۔ یعنی شرط یہ تھی کہ عورت ایک طلاق کی خواہش کرے لیکن اس نے تین طلاقیں کی خواہش کی۔ پس شرط نہیں پائی گئی۔ اس وجہ سے کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور یہ ایسا ہے جیسے کسی نے اپنی بیوی سے کہا طلّقی نفسک واحداً اس نے تین طلاقیں

واقعہ کیں تو امام صاحبؒ کے نزدیک کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ امام صاحبؒ کے نزدیک تین کا واقع کرنا ایک طلاق کا واقع کرنا نہیں ہے۔ اور صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ تین طلاقیں کی خواہش میں ایک طلاق کی خواہش موجود ہے جیسا کہ تین طلاقیں کا واقع کرنا ایک کا واقع کرنا ہوتا ہے۔ پس شرط پائی گئی اس وجہ سے ایک طلاق واقع ہو جائے گی۔

حاصل اختلاف یہ ہے کہ امام صاحبؒ کے نزدیک ایک طلاق کی مشیت تین طلاقیں کی مشیت میں موجود نہیں۔ اسی طرح ایک کا ایقان تین طلاقیں کے ایقان میں موجود نہیں ہے اور صاحبینؒ کے نزدیک موجود ہے۔ واللہ اعلم بالصواب۔

مرد نے انت طالق ان شئت کہا عورت نے شئت ان شئت کہا مرد نے

شئت کہا تو امر بالید باطل ہو جائے گا

وَلَوْ قَالَ لَهَا أَنْتِ طَالِقٌ إِنْ شِئْتِ فَقَالَتْ شِئْتُ إِنْ شِئْتُ فَقَالَ شِئْتُ بِنَوَى الطَّلَاقِ بَطَلَ الْأَمْرُ لِأَنَّهُ عُلِقَ طَلَقُهَا بِالْمَشِيَّةِ الْمُرْسَلَةِ وَهِيَ آتَتْ بِالْمُعْلَقَةِ فَلَمْ يُوجَدْ الشَّرْطُ وَهُوَ اشْتِغَالٌ بِمَا لَا يَعْتَبَرُهَا فَخَرَجَ الْأَمْرُ مِنْ يَدِهَا وَلَا يَقَعُ الطَّلَاقُ بِقَوْلِهِ شِئْتُ وَإِنْ نَوَى الطَّلَاقَ لِأَنَّهُ لَيْسَ فِي كَلَامِ الْمَرْأَةِ ذِكْرُ الطَّلَاقِ لِيَصِيرَ الزَّوْجُ شَائِبًا طَلَقُهَا وَالنِّيَّةُ لَا تَعْمَلُ فِي غَيْرِ الْمَذْكُورِ حَتَّى لَوْ قَالَ شِئْتُ طَلَاكَ يَقَعُ إِذَا نَوَى لِأَنَّهُ إِيقَاعُ مُبْتَدَأٍ إِذِ الْمَشِيَّةُ مُبْنِيٌّ عَنِ الْوُجُودِ بِخِلَافِ قَوْلِهِ أَرَدْتُ طَلَاكَ لِأَنَّهُ لَا يُبْنَى عَنِ الْوُجُودِ وَكَذَا إِذَا قَالَتْ شِئْتُ إِنْ شَاءَ أَبِي أَوْ شِئْتُ إِنْ كَانَ كَذَا لِأَمْرٍ لَمْ يَجِبْ بَعْدَ لَمَّا ذَكَرْنَا أَنَّ الْمَتْنِ بِهِ مَشِيَّةٌ مُعْلَقَةٌ فَلَا يَقَعُ الطَّلَاقُ وَبَطَلَ الْأَمْرُ وَإِنْ قَالَتْ قَدْ شِئْتُ إِنْ كَانَ كَذَا لِأَمْرٍ قَدْ مَضَى طُلُقْتُ لِأَنَّ التَّعْلِيلَ بِشَرْطِ كَائِنٍ تَنْجِيزٌ.

ترجمہ..... اور اگر کہا عورت سے کہ تو طالق ہے اگر تو چاہے۔ پھر عورت نے کہا چاہا میں نے اگر تو نے چاہا۔ پھر مرد نے کہا میں نے چاہا درآنحالیکہ طلاق کی نیت کرتا ہے تو امر بالید باطل ہو گیا۔ کیونکہ شوہر نے اس کی طلاق کو مطلقاً چاہنے پر معلق کیا ہے اور وہ لائی مشیت معلقہ تو شرط نہیں پائی گئی اور وہ (مشیت معلقہ) لایعنی کام میں مشغول ہونا ہے۔ پس امر اس کے ہاتھ سے نکل گیا۔ اور مرد کے قول شئت سے طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اگرچہ طلاق کی نیت کی ہو۔ کیونکہ عورت کے کلام میں طلاق کا ذکر نہیں ہے۔ تاکہ شوہر اس کی طلاق کا چاہنے والا ہو جائے۔ اور نیت اس چیز میں عمل نہیں کرتی جو مذکور نہ ہو حتیٰ کہ اگر کہا میں نے تیری طلاق چاہی تو واقع ہو جائے گی۔ جبکہ نیت کی ہو۔ کیونکہ یہ جدید واقع کرنا ہوگا۔ اس وجہ سے کہ مشیت وجود کی خبر دیتی ہے۔ اس کے برخلاف اس کا قول کہ میں نے تیری طلاق کا ارادہ کیا۔ کیونکہ ارادہ وجود کی خبر نہیں دیتا۔ اور یوں ہی (طلاق واقع نہیں ہوگی) جب عورت نے کہا چاہا میں نے اگر میرے باپ نے چاہا یا چاہا میں نے اگر ایسا ہو (مشروط کیا) ایسے امر پر جو ابھی تک موجود نہیں ہوا ہے۔ اس وجہ سے جو ہم نے ذکر کیا ہے کہ وہ جو مشیت لائی ہے وہ مشیت معلقہ ہے۔ پس طلاق واقع نہ ہوگی اور امر بالید باطل ہو گیا۔ اور اگر عورت نے کہا میں نے چاہا اگر ایسا ہوا ہو۔ (مشروط کیا) ایسے امر کے ساتھ جو گذر چکا تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ ایسی چیز پر معلق کرنا جو ہو چکی تجیز ہے (تغیض نہیں ہے)۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی بیوی سے کہا انت طالق ان شئت۔ عورت نے کہا شئت ان شئت۔ اور مرد طلاق کی نیت بھی کرتا ہے تو اس صورت میں امر بالید باطل ہو گیا۔ اور عورت کے لئے اختیار باقی نہیں رہا۔ دلیل یہ ہے کہ شوہر نے اپنی بیوی کی طلاق کو مشیت غیر معلقہ پر معلق کیا ہے۔ اور عورت لائی مشیت معلقہ یعنی اپنے چاہنے کو شوہر کے چاہنے پر معلق کیا ہے۔ پس شرط کے نہ پائے جانے کی وجہ سے طلاق

واقع نہیں ہوگی۔ اور چونکہ عورت لایعنی کام میں مشغول ہوگئی جو دلیل اعراض ہے۔ اس وجہ سے اس کے ہاتھ سے امر بھی نکل گیا۔ اور اختیار باقی نہیں رہا۔ (لایعنی کام یہ ہے کہ عورت نے اپنی مشیت کو شوہر کی مشیت پر معلق کیا ہے۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ اگر عورت کے قول شئت ان شئت کے جواب میں مرد نے شئت کہہ دیا تو اس لفظ شئت سے طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اگرچہ شوہر نے طلاق کی نیت کی ہو۔ دلیل یہ ہے کہ عورت کے کلام شئت ان شئت میں طلاق کا ذکر نہیں ہے تا کہ شوہر اس کی طلاق کو چاہنے والا ہوتا اور اگر آپ کہیں کہ شوہر نے طلاق کی نیت کی ہے تو ہم جواب دیں گے کہ نیت کا عمل مذکور میں ہوتا ہے نہ کہ غیر مذکور میں۔ اور یہاں نہ عورت کے کلام میں طلاق مذکور ہے اور نہ مرد کے کلام میں۔ اس لئے نیت کے باوجود طلاق واقع نہیں ہوگی۔ چنانچہ اگر شوہر نے شئت طلاق کہہا اور طلاق کی نیت بھی کی ہے تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ لیکن یہ طلاق کا واقع ہونا اس لئے نہیں کہ جواب ہے بلکہ اس لئے ہے کہ ابتداء طلاق واقع کی گئی۔

مصنف فرماتے ہیں کہ شئت طلاق سے طلاق واقع ہو جائے گی۔ لیکن اردت طلاق سے طلاق واقع نہیں ہوگی۔ وجہ فرق یہ ہے کہ شئت ماخوذ ہے شئی سے اور شئی کے معنی ہیں موجود کے پس شئت، او جدت کے معنی میں ہوگا۔ اور ایجا طلاق بغیر ایقاع کے نہیں ہوتا۔ اس لئے اس لفظ شئت طلاق سے طلاق واقع ہو جائے گی اور ارادہ کے معنی ہیں طلب کے۔ جیسا کہ حدیث میں فرمایا گیا انجی راند الموت۔ پس اب اردت طلاق کے معنی ہوں گے طلب طلاق۔ اور یہ بات مسلم ہے کہ طلب طلاق سے طلاق واقع نہیں ہوتی۔ اس وجہ سے اس لفظ سے طلاق واقع نہیں ہوگی۔

اور اگر عورت نے انت طالق ان شئت کے جواب میں شئت ان شاء ای کہہ دیا یا شئت ان کان کذا کہہا۔ یعنی ایسے امر پر معلق کر دیا جو ابھی تک نہیں ہوا، تو اس صورت میں بھی طلاق واقع نہ ہوگی۔ دلیل سابق میں گذر چکی کہ عورت مشیت معلقہ لائی۔ حالانکہ طلاق مشیت مرسلہ (غیر معلقہ) پر معلق ہے۔ اور لایعنی کام میں مشغول ہونے کی وجہ سے عورت کا اختیار بھی باطل ہو گیا۔ اور اگر عورت نے مرد کے کلام کے جواب میں کہا شئت ان کان کذا۔ یعنی ایسے امر پر معلق کیا جو زمانہ ماضی میں ہو چکا تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ طلاق کو ایسی شرط پر معلق کرنا جو شرط پہلے سے موجود ہے۔ طلاق منجز کہلائے گی۔ جیسے کسی نے کہانت طالق ان کان السماء فوقنا۔ اس صورت میں طلاق منجز یعنی فی الحال واقع ہوگی۔

فوائد..... ایک اشکال ہے وہ یہ کہ شئت طلاق میں لفظ طلاق صراہ موجود ہے۔ لہذا احتیاج نیت نہ ہونا چاہئے۔ جواب: شئت طلاق میں دو احتمال ہیں۔ ایک یہ کہ وجود طلاق مطلقاً مراد ہو۔ دوم یہ کہ وجود طلاق وقوعاً مراد ہو۔ پس وجود طلاق وقوعاً کو متعین کرنے کے لئے نیت کا ہونا ضروری ہے۔

اور اگر مرد نے انت طالق اذا شئت او اذا ما شئت اوفی شئت اوفی ما شئت

کہا عورت نے اس امر کو رد کر دیا تو یہ رد ہو گا یا نہیں

وَلَوْ قَالَ لَهَا أَنْتَ طَالِقٌ إِذَا شِئْتَ أَوْ إِذَا مَا شِئْتَ أَوْ مَتَى شِئْتَ أَوْ مَتَى مَا شِئْتَ فَرَدَّتِ الْأَمْرَ لَمْ يَكُنْ رَدًّا وَلَا يَفْتَصِرُ عَلَى الْمَجْلِسِ أَمَّا كَلِمَةُ مَتَى وَمَتَى مَا فَلَانْهَآ لِلْوَقْتِ وَهِيَ عَامَةٌ فِي الْأَوْقَاتِ كُلِّهَا كَأَنَّهُ قَالَ فِي أَيِّ وَقْتٍ شِئْتَ فَلَا يَفْتَصِرُ عَلَى الْمَجْلِسِ بِالْإِجْمَاعِ وَلَوْ رَدَّتِ الْأَمْرَ لَمْ يَكُنْ رَدًّا لِأَنَّهُ مَلَكَهَا الطَّلَاقُ فِي الْوَقْتِ الَّذِي شَاءَتْ فَلَمْ يَكُنْ تَمْلِيكًا قَبْلَ الْمَشِيَّةِ حَتَّى يَرْتَدَّ بِالرَّدِّ وَلَا تُطْلَقُ نَفْسُهَا إِلَّا وَاحِدَةً لِأَنَّهَا تَعُمُّ الْأَزْمَانَ دُونَ الْأَفْعَالِ فَتَمْلِكُ التَّطْلِيقَ فِي كُلِّ زَمَانٍ وَلَا تَمْلِكُ تَطْلِيقًا بَعْدَ تَطْلِيقٍ وَأَمَّا كَلِمَةُ إِذَا وَإِذَا مَا فَهِيَ وَمَتَى سَوَاءٌ عِنْدَهُمَا وَعِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ إِنْ كَانَ يُسْتَعْمَلُ لِلشَّرْطِ كَمَا يُسْتَعْمَلُ لِلْوَقْتِ لَكِنَّ الْأَمْرَ صَارَ بِيَدِهَا فَلَا يَخْرُجُ بِالشَّكِّ وَقَدْ مَرَّ مِنْ قَبْلُ.

ترجمہ..... اور اگر کہا عورت سے انت طالق اذا شئت یا انت طالق اذا شئت یا انت طالق متی شئت یا انت طالق متی ما شئت۔ پھر عورت نے امر (تقویض) کو رد کر دیا تو یہ رد نہیں ہوگا۔ اور نہ مجلس پر منحصر ہوگا۔ بہر حال کلمہ متی اور متی ما تو اس لئے کہ وہ وقت کے لئے ہے اور وہ تمام اوقات کے لئے عام ہے۔ گویا کہ کہافی ای وقت شئت۔ پس بالاتفاق مجلس پر منحصر نہیں ہوگا۔ اور اگر (عورت نے) رد کر دیا تو رد نہیں ہوگا۔ کیونکہ شوہر نے اس کو طلاق کا مالک ایسے وقت میں بنایا ہے۔ جس میں وہ چاہے۔ پس مشیت سے پہلے تملیک طلاق نہیں ہوئی۔ یہاں تک کہ رد کرنے سے رد ہو جائے۔ اور عورت اپنے نفس کو طلاق نہیں دے سکتی مگر ایک کیونکہ کلمہ متی زمانوں کے واسطے عام ہے نہ کہ افعال کے واسطے پس عورت ہر زمانے میں طلاق دے لینے کی مالک ہوگی۔ اور ایک طلاق کے بعد دوسری طلاق دے لینے کی مالک نہیں ہوگی۔ اور رہا کلمہ اذا اور اذا ما تو وہ اور متنی دونوں برابر ہیں صاحبینؒ کے نزدیک اور ابو حنیفہؒ کے نزدیک اگرچہ شرط کے لئے استعمال ہوتا ہے جیسا کہ وقت کے لئے استعمال ہوتا ہے۔ لیکن امر بالید اس کے ہاتھ میں ہو گیا۔ لہذا شک کی وجہ سے نہیں نکلے گا۔ اور (یہ بحث) سابق میں گذر چکی ہے۔

تشریح..... (صورت مسئلہ): اگر شوہر نے اپنی بیوی سے انت طالق اذا شئت کہا یا اذا کی جگہ اذا ما یا متی یا متی ما کا استعمال کیا۔ پھر عورت نے اس امر بالید کو رد کر دیا تو یہ رد نہیں ہوگا۔ بلکہ اس کے بعد بھی عورت اپنے آپ کو ایک طلاق دے سکتی ہے۔ اور بالا جماع یہ امر مجلس کے ساتھ خاص نہیں ہوگا۔ بلکہ اگر عورت مجلس سے کھڑی ہوگئی یا دوسرا کام یا دوسری بات شروع کر دی تب بھی عورت اپنے آپ کو ایک طلاق دے سکتی ہے۔ صاحب ہدایہ ان مذکورہ صورتوں میں امر بالید کی کیفیت بیان کر رہے ہیں۔ چنانچہ فرمایا کہ کلمہ متی اور متی ما وقت کے لئے آتا ہے۔ اور وہ تمام اوقات میں عام ہے۔ گویا مرد نے انت طالق فی ای وقت شئت کہا۔ پس عموم وقت کی وجہ سے مجلس پر منحصر نہیں ہوگا۔ اور اگر عورت نے اپنا یہ اختیار رد کر دیا تو رد نہیں ہوگا۔ کیونکہ شوہر نے عورت کو اسی وقت میں طلاق کا مالک بنایا ہے جس وقت میں وہ چاہے پس چاہنے سے پہلے طلاق کا مالک بنانا متحقق ہی نہیں ہوگا۔ یہاں تک کہ عورت کے رد کرنے سے رد ہو جائے۔

اور اس صورت میں عورت اپنے آپ کو ایک طلاق دے سکتی ہے۔ دلیل یہ کہ کلمہ متی اور متی ما عموم زمانہ کے لئے آتا ہے نہ کہ عموم افعال کے لئے۔ پس اس عورت کو عموم زمانہ کی وجہ سے ایک کے بعد دوسری طلاق دینے کا اختیار نہیں ہے۔

رہا کلمہ اذا اور اذا ما تو یہ اور متنی صاحبینؒ کے نزدیک دونوں برابر ہیں، لہذا جو حکم متنی کا ہے وہی اذا اور اذا ما کو ہوگا۔ اور امام ابو حنیفہؒ کے نزدیک اذا اور اذا ما جس طرح وقت کے لئے استعمال ہوتے ہیں۔ اسی طرح شرط کے لئے بھی استعمال ہوتے ہیں۔ پس شرط کے لئے استعمال ہونے کا تقاضا یہ ہے کہ اس صورت میں اختیار مجلس کے ساتھ خاص رہے اور وقت کے لئے استعمال ہونے کا مقتضی یہ ہے کہ مجلس برخواست ہوتے ہی اختیار عورت کے ہاتھ سے نکل جائے اور چونکہ امر عورت کے ہاتھ میں بالیقین ہے۔ لہذا شک کی وجہ سے نہیں نکلے گا۔

مرد نے انت طالق کما شئت کہا تو عورت اپنے آپ کو کتنی طلاقیں دے سکتی ہے

وَلَوْ قَالَ لَهَا أَنْتَ طَالِقٌ كُلَّمَا شِئْتَ فَلَهَا أَنْ تُطَلِّقَ نَفْسَهَا وَاحِدَةً بَعْدَ وَاحِدَةٍ حَتَّى تُطَلِّقَ نَفْسَهَا ثَلَاثًا لِأَنَّ كَلِمَةَ كُلَّمَا تُوجِبُ تَكَرَّرَ الْأَفْعَالِ إِلَّا أَنَّ التَّعْلِيلَ يَنْصَرِفُ إِلَى الْمِلْكِ الْقَائِمِ حَتَّى لَوْ عَادَتْ إِلَيْهِ بَعْدَ زَوْجٍ آخَرَ وَطَلَّقَتْ نَفْسَهَا لَمْ يَقَعْ شَيْءٌ لِأَنَّهُ مِلْكٌ مُسْتَحْدَثٌ وَلَيْسَ لَهَا أَنْ تُطَلِّقَ نَفْسَهَا ثَلَاثًا فِي كَلِمَةٍ وَاحِدَةٍ لِأَنَّهَا تُوجِبُ عُمُومَ الْإِنْفِرَادِ لَا عُمُومَ الْإِجْتِمَاعِ فَلَا تَمْلِكُ الْإِيقَاعَ جُمْلَةً وَجَمْعًا.

ترجمہ..... اور اگر (مرد نے) عورت سے کہا تو طالق ہے جب، جب تو چاہے تو عورت کے لئے جائز ہے کہ اپنے آپ کو ایک کے بعد ایک (طلاق) دیے جائے۔ حتیٰ کہ اپنے آپ کو تین طلاقیں دے لے۔ کیونکہ کلمہ کما تکرار افعال کا موجب ہے، مگر یہ کہ تعلیق ملک موجود کی طرف لوٹے

گی۔ یہاں تک کہ اگر (عورت) زوج اول کے پاس لوٹ آئی زوج آخر کے بعد۔ اور اس نے اپنے آپ کو طلاق دی تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ یہ ملک جدید ہے۔ اور عورت کے لئے جائز نہیں کہ وہ اپنے آپ کو کلمہ واحدہ میں تین طلاقیں دیدے۔ کیونکہ لفظ کلمہ عموم افراد کا موجب ہے نہ کہ عموم اجتماع کا۔ پس وہ یکبارگی اور جمع کر کے واقع کرنے کی مالک نہیں ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر مرد نے اپنی بیوی سے کہا انت طالق کلمہ شنت تو عورت کو اختیار ہوگا کہ وہ یکے بعد دیگرے اپنے آپ کو طلاق دیتی رہے۔ یہاں تک کہ تین طلاقیں دے لے۔ دلیل یہ ہے کہ کلمہ کلمہ تکرار افعال کا موجب ہے۔ اور اس پر دلیل آیت ”کلمنا نضجت جلودہم“ ہے۔ پس جب ایسا ہے تو عورت کو یکے بعد دیگرے طلاق واقع کرنے کا اختیار ہوگا۔

الا ان التعلیق..... سے سوال مقدر کا جواب ہے۔ سوال یہ ہے کہ جب کلمہ کلمہ تکرار افعال ہے تو اس عورت نے اگر تین طلاقیں واقع کیں پھر زوج ثانی سے نکاح کیا زوج ثانی کے طلاق دینے کے بعد پھر زوج اول کے پاس لوٹ آئی تو اس عورت کو پھر طلاق واقع کرنے کا اختیار ہونا چاہیے حالانکہ ایسا نہیں ہے۔ جواب تعلیق ملک موجود کی طرف لوٹنے کی یعنی شوہر نے وہی طلاقیں عورت کے سپرد کی ہیں جو اس کی ملک میں اس وقت موجود ہیں۔ اور زوج ثانی کے بعد جب وہ لوٹ کر زوج اول کے پاس آئی اور پھر اپنے آپ کو طلاق دی تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ یہ ملک تو جدید نکاح سے پیدا ہوئی ہے۔ اور عورت کو یہ اختیار نہیں کہ ایک ہی کلمہ کے ساتھ اپنے اوپر تین طلاقیں واقع کر لے۔ دلیل یہ ہے کہ کلمہ کلمہ عموم افراد کا موجب ہے نہ کہ عموم اجتماع کا۔ لہذا عورت کو یکبارگی اور جمع کر کے واقع کرنے کا اختیار نہیں ہوگا۔ بعض حضرات کی رائے یہ ہے کہ جملہ اور جمعا دونوں کے معنی ایک ہیں۔ اور بعض کی رائے یہ ہے کہ جملہ یہ ہے کہ عورت کہے طلقت نفسی مثلاً ثا اور جمع یہ ہے کہ عورت کہے طلقت نفسی واحدة و واحدة۔ یہ قول ظاہر ہے (عنایہ)

مرد نے انت طالق حیث شنت او این شنت کہا طلاق نہیں ہوگی۔ یہاں تک کہ

عورت چاہے اگر مجلس میں کھڑی ہوگئی عورت کے لیے مشیت نہیں ہے

وَلَوْ قَالَ لَهَا أَنْتِ طَالِقٌ حَيْثُ شَنْتِ أَوْ أَيْنَ شَنْتِ لَمْ تُطَلِّقْ حَتَّى تَشَاءَ وَإِنْ قَامَتْ مِنْ مَجْلِسِهَا فَلَا مَشِيَّةَ لَهَا لِأَنَّ كَلِمَةَ حَيْثُ وَ أَيْنَ مِنْ أَسْمَاءِ الْمَكَانِ وَالطَّلَاقُ لَا تَعْلُقُ لَهُ بِالْمَكَانِ فَيُلْغَوُ وَيَبْقَى ذِكْرُ مُطَلِّقِ الْمَشِيَّةِ فَيُتَقَصَّرُ عَلَى الْمَجْلِسِ بِخِلَافِ الزَّمَانِ لِأَنَّ لَهُ تَعْلُقًا بِهِ حَتَّى يَقَعَ فِي زَمَانٍ دُونَ زَمَانٍ فَوَجِبَ إِعْتِبَارُهُ خُصُوصًا وَ عُمُومًا.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا تو طالقہ ہے جہاں تو چاہے یا جس جگہ تو چاہے تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ یہاں تک کہ وہ (عورت) چاہے۔ اور اگر وہ عورت اس مجلس سے کھڑی ہوگئی تو اس کے واسطے مشیت نہیں ہے۔ کیونکہ حیث اور این اسمائے مکان میں سے ہیں اور طلاق کا کوئی تعلق کسی مکان سے نہیں۔ لہذا (مکان کا ذکر) لغو ہوگا۔ اور مطلق مشیت کا ذکر باقی رہے گا پس مشیت مجلس پر منحصر ہوگی۔ بخلاف زمانہ کے، کیونکہ زمانہ کے ساتھ طلاق کا تعلق ہے چنانچہ ایک زمانہ میں واقع ہوگی نہ کہ دوسرے زمانہ میں۔ پس خصوص و عموم کے اعتبار سے زمانہ کا اعتبار واجب ہے۔

تشریح..... (صورت مسئلہ): یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی بیوی سے انت طالق حیث شنت یا انت طالق این شنت کہا تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ یہاں تک کہ وہ عورت اپنی طلاق چاہے۔ اور اگر وہ مجلس سے کھڑی ہوگئی تو اس کا خیار باقی نہیں رہے گا۔ دلیل یہ ہے کہ کلمہ حیث اور این اسم مکان ہے اور طلاق کسی مکان کے ساتھ متعلق نہیں ہوتی۔ چنانچہ اگر کسی مکان کے ساتھ مقید کر کے طلاق دی گئی تو وہ تمام مکانوں میں واقع ہوگی۔ نہ

کہ اس مخصوص مکان میں پس مکان کا ذکر لغو ہو گیا اور مطلق مشیت باقی رہی۔ گویا شوہر نے اپنی بیوی سے انت طالق ان شصت کہا اور قیام عن مجلس کے بعد اس عورت کا خیار باقی نہیں رہے گا۔ جیسا کہ انت طالق ان شصت میں مجلس سے کھڑا ہونے کے بعد خیار باقی نہیں رہتا۔

یہاں ایک سوال ہے وہ یہ کہ جب مسئلہ مذکورہ میں مکان کا ذکر لغو ہو گیا تو انت طالق شصت باقی رہا۔ پس جس طرح انت طالق ان دخلت الدار میں فی الحال طلاق واقع ہو جاتی ہے اسی طرح انت طالق شصت میں بھی فی الحال واقع ہونی چاہئے۔ کیونکہ حرف شرط نہ ہونے میں دونوں برابر ہیں۔ جواب یہ ہے کہ حیث اور این دونوں مفید تاخیر ہیں۔ اگرچہ تھوڑی سی تاخیر ہو۔ اور حرف شرط بھی مفید تاخیر ہے۔ پس معنی تاخیر ثابت کرنے میں دونوں شریک ہیں۔ اس مناسبت کی وجہ سے حیث اور این کو مجازاً ان حرف شرط پر محمول کیا گیا ہے۔ لہذا اب انت طالق حیث شصت اور این شصت کے معنی ہوں۔ انت طالق ان شصت اور ان شصت کی صورت میں فی الحال طلاق واقع نہیں ہوتی۔ اس لئے یہاں بھی فی الحال طلاق واقع نہیں ہوگی۔ بلکہ شرط مشیت کے بعد واقع ہوگی۔

لیکن اگر کوئی اعتراض کرے کہ حیث اور این کو ان حرف شرط پر کیوں محمول کیا گیا۔ اذ وغیرہ پر محمول کیوں نہیں کیا گیا تو جواب یہ ہے کہ باب شرط میں ان اصل ہے۔ اور اصل کا اعتبار دوسرے کے مقابلہ میں اولیٰ اور انسب ہے۔ اس لئے ان کے معنی پر محمول کیا گیا۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ زمانے کا حکم مکان کے حکم سے مختلف ہے اس لئے کہ طلاق زمانہ کے ساتھ متعلق ہوتی ہے چنانچہ یہ ہو سکتا ہے کہ ایک زمانے میں طلاق ہو جائے اور دوسرے میں واقع نہ ہو۔ لہذا زمانے کے خصوص اور عموم کا اعتبار ضروری ہوگا۔ مثلاً انت طالق غداً میں خصوص ملحوظ ہے اور انت طالق فی ای وقت شصت میں عموم ملحوظ ہے۔ واللہ اعلم

مرد نے انت طالق کیف شصت کہا تو طلاق واقع ہو جائے گی اور شوہر رجوع کا مالک ہوگا

وَإِنْ قَالَ لَهَا أَنْتَ طَالِقٌ كَيْفَ شِئْتَ طَلَّقْتَ تَطْلِيقَةً يَمْلِكُ الرَّجْعَةَ مَعْنَاهُ قَبْلَ الْمَشِيَةِ فَإِنْ قَالَتْ قَدْ شِئْتُ وَاحِدَةً بَائِنَةً أَوْ ثَلَاثًا وَقَالَ الزَّوْجُ ذَلِكَ نَوَيْتُ فَهُوَ كَمَا قَالَ لِأَنَّ عِنْدَ ذَلِكَ تَغَيُّبُ الْمُطَابَقَةِ بَيْنَ مَشِيَّتِهَا وَإِرَادَتِهِ أَمَّا إِذَا أَرَادَتْ ثَلَاثًا وَالزَّوْجُ أَرَادَ وَاحِدَةً بَائِنَةً أَوْ عَلَى الْقَلْبِ تَقَعُ وَاحِدَةً رَجْعِيَّةً لِأَنَّهُ لَغَاتَصَرُّفُهَا لِعَدَمِ الْمَوَافَقَةِ فَبَقِيَ إِبْقَاءُ الزَّوْجِ وَإِنْ لَمْ تَحْضُرْهُ النَّيَّةُ يَتَّبِعُ مَشِيَّتَهَا فِيمَا قَالُوا جَرِيًّا عَلَى مُوجِبِ التَّخْيِيرِ قَالَ رَضِيَ اللَّهُ عَنْهُ قَالَ فِي الْأَصْلِ هَذَا قَوْلُ أَبِي حَنِيفَةَ وَعِنْدَهُمَا لَا يَقَعُ مَا لَمْ تَوْقِعِ الْمَرْأَةُ فَتَشَارُجُ رَجْعِيَّةً أَوْ بَائِنَةً أَوْ ثَلَاثًا وَعَلَى هَذَا الْخِلَافِ الْعِنَاقُ لَهُمَا أَنَّهُ فَوْضُ التَّطْلِيقِ إِلَيْهَا عَلَى أَيْ صِفَةٍ شَاءَتْ فَلَا بُدَّ مِنْ تَعْلِيلِ أَصْلِ الطَّلَاقِ بِمَشِيَّتِهَا لِيَكُونَ لَهَا الْمَشِيَّةُ فِي جَمِيعِ الْأَحْوَالِ أَعْنَى قَبْلَ الدُّخُولِ وَبَعْدَهُ وَلَا بِي حَنِيفَةَ أَنَّ كَلِمَةَ كَيْفَ لِلِاسْتِيصَافِ يُقَالُ كَيْفَ أَصْبَحْتَ وَالتَّفْوِضُ فِي وَصْفِهِ يَسْتَدْعِي وَجُودَ أَصْلِهِ وَوُجُودَ الطَّلَاقِ بِوُقُوعِهِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا عورت سے تو طالق ہے جس طرح تو چاہے تو ایک طلاق واقع ہو جائے گی اور (شوہر) رجعت کا مالک ہوگا۔ اس کے معنی ہیں مشیت سے پہلے۔ پس اگر عورت نے کہا میں نے ایک بائنے چاہی یا تین۔ اور شوہر نے کہا میں نے اس کی نیت کی ہے تو وہ ایسا ہے جیسا کہ شوہر نے کہا۔ کیونکہ اس وقت عورت کی مشیت اور شوہر کے ارادے میں مطابقت ثابت ہو جائے گی۔ بہر حال جب عورت نے تین کا ارادہ کیا اور شوہر نے ایک بائنے کا ارادہ کیا یا برعکس تو ایک رجعی واقع ہوگی۔ کیونکہ عدم موافقت کی وجہ سے عورت کا تصرف لغو ہو گیا۔ پس شوہر کا واقع کرنا باقی رہا اور اگر شوہر کے پاس نیت موجود نہیں (یعنی شوہر نے نیت نہیں کی) تو عورت کی مشیت کا اعتبار کیا جائے گا فقہاء کے قول میں موجب تحمیر پر عمل کرتے ہوئے۔

مصنف نے فرمایا کہ امام محمدؒ نے مبسوط میں کہا کہ یہ ابوحنیفہؒ کا قول ہے اور صاحبینؒ کے نزدیک واقع نہیں ہوگی جب تک کہ عورت واقع نہ کرے۔ پس وہ جو چاہے رجعی ہو یا بائنہ ہو یا تین اور اسی اختلاف پر عتاق ہے۔ صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ (شوہر نے) تطلیق عورت کے سپرد کی ہے جس صفت پر چاہے۔ پس عورت کی مشیت پر اصل طلاق کا معلق کرنا ضروری ہے تاکہ اس کے لئے تمام احوال میں مشیت ہو سکے۔ یعنی قبل الدخول اور بعد الدخول اور ابوحنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ کلمہ کیف طلب وصف کے لئے ہے۔ کہا جاتا ہے اصبحث (کس صفت کے ساتھ صبح کی تو نے) اور تقویض وصف طلاق میں تقاضا کرتی ہے اصل طلاق کے موجود ہونے کا اور طلاق کا وجود اس کے وقوع سے ہوگا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی بیوی سے کہا انت طالق کیف شئت۔ تو عورت کے چاہنے سے پہلے ہی ایک طلاق واقع ہو جائے گی۔ پس اگر عورت نے ایک بائنہ چاہی یا تین طلاقیں چاہیں اور شوہر نے اس کی نیت بھی کی ہے تو یہ واقع ہو جائے گی۔ امام محمدؒ نے مبسوط میں کہا ہے کہ یہ ابوحنیفہؒ کا قول ہے۔ اور صاحبینؒ کا قول یہ ہے کہ انت طالق کیف شئت کہنے سے کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ جب تک کہ عورت خود واقع نہ کرے۔ پھر عورت کو اختیار ہے کہ ایک رجعی واقع کرے یا بائنہ یا تین طلاقیں واقع کرے۔

خلاصہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی بیوی سے انت طالق کیف شئت کہا تو ہمارے علماء کا اس بارے میں اختلاف ہے کہ اصل طلاق عورت کی مشیت پر معلق ہوگی یا نہیں۔ امام ابوحنیفہؒ کا قول ہے کہ اصل طلاق عورت کی مشیت پر معلق نہیں ہوگی۔ بلکہ ایک طلاق واقع ہو جائے گی۔ اب اگر یہ عورت غیر مدخول بہا ہے تو اس کے لئے اختیار بھی باقی نہیں رہا۔ اور اگر مدخول بہا ہے تو اس پر ایک طلاق رجعی واقع ہو جائے گی۔ اور اس کے بعد عورت کو مجلس میں وصف متعین کرنے کا اختیار ہوگا۔ پھر اس صورت میں دیکھا جائے کہ شوہر نے کچھ نیت کی ہے یا نہیں۔ اگر کچھ نیت نہیں کی ہے تو کم اور کیف میں عورت کی مشیت معتبر ہے۔ متاخرین فقہاء کے نزدیک تخیر کا موجب یہی ہے۔ اور اگر شوہر نے نیت کی ہے تو اس کی دو صورتیں ہیں

(۱) شوہر کی نیت اور عورت کی مشیت میں موافقت ہے۔ (۲) یا موافقت نہیں۔

اگر موافقت ہے تو جس پردوں متفق ہیں وہ واقع ہو جائے گی اور اگر دونوں میں اختلاف ہے۔ مثلاً عورت نے بائنہ چاہی اور شوہر نے تین چاہیں یا اس کا برعکس تو عورت پر صرف ایک رجعیہ واقع ہوگی۔ کیونکہ عدم موافقت کی وجہ سے عورت کا تصرف لغو ہو گیا اور شوہر کا واقع کرنا باقی رہا۔

اور صاحبینؒ فرماتے ہیں..... کہ انت طالق کیف شئت کہنے سے کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی، نہ دخول سے پہلے اور نہ دخول کے بعد، یہاں تک کہ عورت چاہے گویا صاحبینؒ کے نزدیک اصل طلاق عورت کی مشیت پر معلق ہے۔ صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ شوہر نے تطلیق (طلاق دینے) کو عورت کے سپرد کیا ہے جس صفت پر وہ چاہے۔ کیونکہ لفظ کیف مطلقاً سوال عن الحال کے لئے آتا ہے۔ لہذا اصل طلاق کو اس کی مشیت پر معلق کرنا ضروری ہے۔ تاکہ اس کے لئے تمام احوال میں مشیت ثابت ہو سکے دخول سے پہلے بھی اور دخول کے بعد بھی۔

امام ابوحنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ کلمہ کیف طلب وصف کے لئے آتا ہے نہ کہ طلب اصل کے لئے۔ چنانچہ کہا جاتا ہے کیف اصبحث یعنی کس صفت کے ساتھ تو نے صبح کی، تندرستی کے ساتھ یا بیماری کے ساتھ۔ پس معلوم ہوا کہ تقویض وصف طلاق میں ہے۔ اور وصف طلاق میں تقویض اصل طلاق کے موجود ہونے کا تقاضا کرتا ہے اور اصل طلاق کا وجود بغیر وقوع طلاق کے نہیں ہوتا۔ اس لئے امام صاحبؒ فرماتے ہیں کہ اصل طلاق تو مشیت سے پہلے ہی واقع ہو جائے گی تاکہ اس کے بعد وصف طلاق کو طلب کیا جاسکے۔

یہاں ایک اشکال ہے وہ یہ کہ اس مسئلہ میں نیت زوج کی حاجت نہ ہونی چاہیے کیونکہ جب عورت کو اختیار سپرد کیا تو وہ اس چیز کو ثابت کرنے میں مستقل ہے جو اس کے سپرد کی گئی ہے جیسا کہ دوسری تمام تقویضات میں عورت مختار ہے نیت زوج کی حاجت نہیں۔ جواب: اس مسئلہ میں عورت کے سپرد حال طلاق کیا گیا ہے اور طلاق کا حال کم اور کیف میں مشترک ہے یعنی عدد اور بینونت میں مشترک ہے۔ پس ان میں سے ایک کو متعین کرنے کے لئے نیت کی ضرورت پیش آئے گی۔ (عنایہ)

مرد نے انت طالق کم شئت او ماشئت کہا تو عورت اپنے آپ کو کتنی طلاقیں دے سکتی ہے

وَأِنْ قَالَ لَهَا أَنْتِ طَالِقٌ كَمْ شَيْءٍ أَوْ مَا شَيْءٍ طَلَّقَتْ نَفْسَهَا مَا شَاءَتْ لِأَنَّهُمَا يُسْتَعْمَلَانِ لِلْعَدَدِ فَقَدْ قَوَّضَ إِلَيْهَا أَيْ عَدَدُ شَاءَتْ فَإِنْ قَامَتْ مِنْ مَجْلِسٍ بَطُلَ وَإِنْ رَدَّتِ الْأَمْرَ كَانَ رَدًّا لِأَنَّ هَذَا أَمْرٌ وَاحِدٌ وَهُوَ خِطَابٌ فِي الْحَالِ فَيَقْتَضِي الْجَوَابَ فِي الْحَالِ.

ترجمہ..... اور اگر کہا تو طالق ہے جس قدر تو چاہے یا جو کچھ تو چاہے۔ تو عورت اپنے نفس کو کتنی طلاقیں چاہے دیدے۔ اس لئے کہ (لفظ) کم اور ما دونوں عدد کے لئے استعمال کئے جاتے ہیں۔ پس مرد نے عورت کے سپرد کیا کہ جتنی چاہے (طلاقیں) دیدے۔ پس اگر وہ مجلس سے کھڑی ہوگئی تو امر بالید باطل ہو گیا۔ اور اگر عورت نے امر بالید رد کر دیا تو رد ہو جائے گا۔ کیونکہ یہ امر واحد ہے اور یہ خطاب بھی فی الحال ہے تو جواب بھی فی الحال چاہتا ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی بیوی سے کہا انت طالق کم شئت یا انت طالق ماشئت تو عورت کو اختیار ہے کہ وہ اپنے نفس کو ایک طلاق دے چاہے دو چاہے تین دیدے۔ جب تک مجلس سے کھڑی نہ ہو۔ خلاصہ یہ کہ اس صورت میں بالاتفاق اصل طلاق عورت کی مشیت پر معلق ہے۔ دلیل یہ کہ کم اور لفظ مساندونوں عدد کے لئے استعمال کئے جاتے ہیں۔ گویا شوہر نے عدد طلاق عورت کے سپرد کیا ہے لہذا عورت کو اختیار ہے کہ وہ جس قدر چاہے طلاق واقع کرے ایک یا دو یا تین۔

یہاں ایک سوال ہے وہ یہ کہ لفظ کم کا عدد کے لئے استعمال ہوتا تو مسلم ہے۔ لیکن لفظ ما جس طرح عدد کے لئے استعمال ہوتا ہے اسی طرح وقت کے لئے آتا ہے۔ جیسا کہ باری تعالیٰ کے قول ما دمت حیا میں۔ لفظ ما وقت کے لئے ہے۔ لہذا تقویض عدد میں شک واقع ہو گیا۔ پس شک کی وجہ سے عدد ثابت نہیں ہوگا۔

جواب..... اگرچہ لفظ ما عدد اور وقت دونوں کے لئے آتا ہے لیکن عدد کے معنی کو ایک اعتبار سے ترجیح حاصل ہے۔ وہ اس طرح کہ تقویض تملیک کے معنی کو ثابت کرتا ہے اور تملیکات مجلس کے ساتھ مقید ہوتی ہیں۔ اور یہ مجلس کے ساتھ مقید ہونا اس وقت ہوگا جبکہ لفظ ما عدد کے معنی میں ہونہ کہ اس وقت جبکہ وقت کے معنی میں ہو۔ بہر حال اگر عورت مجلس سے کھڑی ہوگئی تو اس کا اختیار باطل ہو گیا۔ اس لئے کہ قیام دلیل اعراض ہے اور اگر عورت نے رد کر دیا تو رد ہو جائے گا۔ کیونکہ یہ امر واحد ہے اور اس میں ایسا کوئی لفظ نہیں جو تکرار پر دلالت کرتا ہو۔ پس امر واحد کی قید کے ذریعہ لفظ کما سے احتراز ہوگا۔ کیونکہ لفظ کما تکرار پر دلالت کرتا ہے۔ اور چونکہ یہ امر واحد ہے اس لئے جواب واحد کا تقاضا کرتا ہے تاکہ جواب سوال کے مطابق ہو جائے۔ اور یہ جواب واحد فی الحال ہونا چاہئے۔ کیونکہ اس کے کلام میں ایسا کوئی لفظ نہیں جو عموم وقت پر دلالت کرتا ہو۔ پس فی الحال جواب کی قید کے ذریعہ لفظ از اور معنی سے احتراز ہوگا کیونکہ یہ دونوں وقت کے لئے آتے ہیں۔

مرد نے طلقی نفسک من ثلاث ما شئت کہا تو عورت نے اپنے آپ کو کتنی طلاقیں دے سکتی ہے

وَأِنْ قَالَ لَهَا طَلَّقِي نَفْسَكَ مِنْ ثَلَاثٍ مَا شَيْءٍ فَلَهَا أَنْ تُطَلِّقَ نَفْسَهَا وَاحِدَةً أَوْ ثَنِيَّتَيْنِ وَلَا تُطَلِّقُ ثَلَاثًا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَقَالَ تُطَلِّقُ ثَلَاثًا إِنْ شَاءَتْ لِأَنَّ كَلِمَةَ مَا مُحْكَمَةٌ فِي التَّعْمِيمِ وَكَلِمَةُ مِنْ قَدْ تُسْتَعْمَلُ لِلتَّمْيِيزِ فَيَحْمَلُ عَلَى تَمْيِيزِ الْجِنْسِ كَمَا إِذَا قَالَ كُلُّ مِنْ طَعَامِي مَا شَيْءٍ أَوْ طَلَّقَ مِنْ نِسَائِي مَنْ شَاءَتْ وَلَا بَيَّ حَنِيفَةَ أَنَّ كَلِمَةَ مِنْ حَقِيقَةً لِلتَّبْعِيضِ وَمَا لِلتَّعْمِيمِ فَيَحْمَلُ بِهِمَا وَفِيمَا اسْتَشْهَدَا بِهِ تَرْكُ التَّبْعِيضِ لِدَلَالَةِ إِظْهَارِ السَّمَاخَةِ أَوْ لِعُمُومِ الصِّفَةِ وَهِيَ الْمَشِيئَةُ حَتَّى لَوْ قَالَ مَنْ شَيْءٍ كَانَ عَلَى الْخِلَافِ.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا تو اپنے نفس کو تین میں سے جتنی چاہے طلاق دے۔ تو عورت کو اختیار ہوگا کہ وہ (مجلس کے اندر) اپنے نفس کو ایک یا دو طلاق دے۔ اور تین طلاقیں نہیں دے سکتی ہے۔ (یہ) امام ابوحنیفہؒ کے نزدیک ہے۔ اور صاحبینؒ نے فرمایا کہ اگر عورت چاہے تو تین طلاقیں دیدے۔ کیونکہ لفظ ما تعیم میں قطعی ہے۔ اور کلمہ من کبھی تیز کر کے استعمال کیا جاتا ہے۔ (تو یہاں) جنس کی تیز پر محمول ہوگا۔ جیسے جب کہا کما میرے کھانے سے جو تو چاہے یا میری عورتوں میں سے جو طلاق چاہے اس کو دیدے۔ اور ابوحنیفہؒ کی دلیل یہ ہے کہ کلمہ من تبعیض کے لئے حقیقت ہے اور کلمہ ما تعیم کے لئے ہے۔ لہذا دونوں پر عمل کیا جائے گا۔ اور صاحبینؒ نے جس مسئلہ سے اپنے قول کی گواہی لی ہے (اس میں) تبعیض کو چھوڑ دیا گیا دلیری کو ظاہر کرنے کی دلالت کی وجہ سے، یا صفت کے عام ہونے کی وجہ سے اور وہ مشیت ہے۔ حتیٰ کہ اگر من شئت کہتا تو اسی اختلاف پر ہوتا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی بیوی سے کہا طلعی نفسک من ثلاث ما شئت تو امام صاحبؒ کے نزدیک عورت کو اختیار ہے کہ اپنے نفس کو ایک طلاق دے یا دو طلاقیں دیدے۔ تین واقع کرنے کی اجازت نہیں۔ اور صاحبینؒ کے نزدیک اس کو تین طلاقیں دے لینے کا بھی اختیار ہے۔

صاحبینؒ کی دلیل یہ ہے کہ کلمہ ما تعیم کے معنی میں محکم اور قطعی ہے اور کلمہ من کبھی تیز یعنی بیان کے لئے ہوتا ہے۔ جیسے باری تعالیٰ کا قول فاتحہ اور جس من الادوائن میں من بیان کے لئے ہے اور کبھی ان دونوں کے علاوہ کے لئے پس شوہر کے کلام میں محکم اور محتمل دونوں جمع ہو گئے پس اصل اور ضابطہ کے مطابق محتمل کو محکم پر محمول کیا جائے گا اور من بیان پر اردیادیا جائے گا۔ اب مطلب یہ ہوگا کہ شوہر نے کہا تو اپنے نفس کو جتنی چاہے طلاقیں دیدے یعنی تین۔ حاصل یہ کہ تین تک دینے کا اختیار ہے۔

اور یہ ایسا ہے جیسے کسی نے کہا میرے کھانے سے کھا تو جو تو چاہے اس جگہ اجازت عام ہے پورا کھانا کھالے یا کچھ کھالے۔ اور ایسے ہی اگر شوہر نے کسی سے کہا میری عورتوں میں سے اس کو طلاق دیدے جو طلاق چاہے۔ اس صورت میں اگر تمام عورتیں اپنی اپنی طلاق کی خواہش کریں تو سب کو طلاق دیدے پس جس طرح ان دونوں صورتوں میں لفظ من کو تبعیض پر محمول نہیں کیا گیا بلکہ بیان پر محمول کیا ہے اسی طرح کتاب کے مسئلہ میں بھی لفظ من بیان کے لئے ہوگا۔

امام ابوحنیفہؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ کلمہ من تبعیض کے لئے حقیقت ہے اور لفظ ما تعیم کے لئے حقیقت ہے اور دونوں پر عمل کرنا بھی ممکن ہے۔ بایں طور کہ بعض عام مراد لیا جائے۔ اور دو کا عدد ایسا ہی ہے کیونکہ ایک کے اعتبار سے دو کا عدد عام ہے اور تین کے اعتبار سے بعض ہے۔ لیکن اس تقریر پر ایک اعتراض ہے وہ یہ کہ بعض عام ہونا ایک کے عدد پر صادق نہیں آئے گا۔ اس لئے کہ ایک کا عدد بعض تو ہے مگر عام نہیں۔

جواب..... یہ حکم ایک کو دلالت شامل ہوگا بایں طور کہ جب عورت کو دو طلاقیں واقع کرنے کا اختیار ہے تو ایک واقع کرنے کا اختیار بدرجہ اولیٰ ہوگا۔ بہر حال جب تبعیض اور تعیم دونوں پر عمل کرنا ممکن ہے تو ان دونوں میں سے کسی کو چھوڑا نہیں جائے گا۔ اور صاحبینؒ نے جن دو مثالوں کو استشہاد میں پیش کیا ہے اس کا جواب یہ ہے کہ ان دونوں مسکوں میں تبعیض کے معنی کو چھوڑنے پر قرینہ موجود ہے۔ پہلی مثال میں قرینہ یہ ہے کہ اس قسم کے کلام سے اپنی دلیری اور فراخ دلی کا اظہار مقصود ہوتا ہے اور یہ اسی وقت ہوگا جبکہ عام کھانے کی اجازت ہو اور دوسری مثال میں قرینہ یہ ہے کہ طلق من نسائی من شاءت میں مشیت من کمرہ کی صفت ہے اور مشیت صفت عام ہے اور قاعدہ ہے کہ کمرہ جب صفت عامہ کے ساتھ متصف ہوتا ہے تو کمرہ عام ہو جاتا ہے۔ اس وجہ سے اس مثال کے حکم میں تعیم ہوئی۔ چنانچہ اگر شوہر نے بجائے طلق من نسائی من شاءت کے طلق من نسائی من شئت کہا تو وہی اختلاف ہوگا کہ امام صاحبؒ کے نزدیک تمام کو طلاق دے سکتا ہے مگر کم از کم ایک عورت غیر مطلقہ باقی رہنی چاہیے۔ تاکہ من نسائی میں من تبعیض پر عمل ہو سکے اور یہاں یہ قرینہ بھی نہیں کہ مشیت صفت عامہ ہے کیونکہ من شئت میں مشیت مخاطب صفت خاصہ ہے۔ نہ کہ صفت عامہ اور صاحبینؒ کے نزدیک بلا استثناء سب کو طلاق دے سکتا ہے۔ کیونکہ صاحبینؒ کے نزدیک من بیان یہ ہے نہ کہ تبعیضیہ۔ واللہ اعلم بالصواب

بَابُ الْإِيْمَانِ فِي الطَّلَاقِ

ترجمہ..... (یہ) باب ایمان فی الطلاق (کے بیان) میں ہے

تشریح..... ایمان، یمنین کی جمع ہے۔ یمنین کے معنی لغت میں قوت کے آتے ہیں۔ شاعر نے کہا:-

إِنَّ الْمَقَادِيرَ بِالْأَوْقَاتِ نَازِلَةٌ وَلَا يَمِينُ عَلَى دَفْعِ الْمَقَادِيرِ

ترجمہ..... بے شک مقادیر اپنے اوقات میں نازل ہوتے ہیں۔ اور مقادیر کو دفع کرنے پر کوئی قوت نہیں ہے۔

اور دائیں ہاتھ کو بھی یمنین کہتے ہیں۔ کیونکہ اس کو بائیں ہاتھ کے مقابلے میں قوت زیادہ حاصل ہے۔ اور حلف باللہ یعنی اللہ کی قسم کا نام بھی یمنین ہے۔ کیونکہ قسم بھی مخلوف علیہ کے لئے مفید قوت ہے۔ اور شرط و جزاء کے ذکر پر بھی یمنین کا اطلاق ہوتا ہے۔ اس جگہ یہی مراد ہے۔

صاحب ہدایہ نے پہلے طلاق منجز کو اس کی تمام اقسام صریحی اور کنایہ کے ساتھ بیان فرمایا۔ اس کے بعد اب طلاق معلق کو ذکر فرما رہے ہیں۔ طلاق معلق کو مؤخر کرنے کی وجہ یہ ہے کہ طلاق معلق فرع ہے اور طلاق منجز اصل۔ اور ظاہر ہے کہ اصل مقدم ہوتا ہے فرع پر۔ اس لئے طلاق منجز کو پہلے بیان کیا اور طلاق معلق کو بعد میں۔ دوسری وجہ یہ ہے کہ طلاق معلق، طلاق اور حرف شرط سے مرکب ہے اور طلاق منجز مفرد ہے اور قاعدہ ہے مفرد مقدم ہوتا ہے مرکب پر۔ اس لئے طلاق منجز کو پہلے اور طلاق معلق کو بعد میں بیان کیا گیا۔

طلاق کو نکاح پر معلق کیا تو نکاح کے بعد طلاق واقع ہو جائے گی

وَإِذَا صَافَ الطَّلَاقُ إِلَى النِّكَاحِ وَقَعَ عَقِيبَ النِّكَاحِ مِثْلُ أَنْ يَقُولَ لِمَرْأَةٍ أَنْ تَزَوَّجْتِكِ فَانْتِ طَالِقٌ لَوْ كُتِلَ
إِمْرَأَةٌ أَتَزَوَّجَهَا فَهِيَ طَالِقٌ وَقَالَ الشَّافِعِيُّ لَا يَقَعُ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ لَا طَّلَاقَ قَبْلَ النِّكَاحِ وَلَنَا أَنَّ هَذَا
تَصَرُّفٌ بِمَنْ لَوْ جُودَ الشَّرْطُ وَالْجَزَاءُ فَلَا يَشْتَرِطُ لِصِحَّةِ قِيَامِ الْمِلْكِ فِي الْحَالِ لِأَنَّ الْوُقُوعَ عِنْدَ الشَّرْطِ
وَالْمِلْكُ مُتَيَقِّنٌ بِهِ عِنْدَهُ وَقَبْلَ ذَلِكَ أَثَرُ الْمَنْعِ وَهُوَ قَائِمٌ بِالْمُتَصَرِّفِ وَالْحَدِيثُ مَحْمُولٌ عَلَى نَفْيِ التَّنْجِيزِ
وَالْحَمْلُ مَأْثُورٌ عَنِ السَّلَفِ كَالشَّعْبِيِّ وَالزُّهْرِيِّ وَغَيْرِهِمَا.

ترجمہ..... اور جب طلاق کو منسوب کیا نکاح کی طرف تو طلاق نکاح کے بعد واقع ہوگی۔ مثلاً کسی (اجنبی) عورت سے کہے اگر میں نے تجھ سے نکاح کیا تو، تو طالق ہے یا (کہا) ہر وہ عورت کہ میں اس سے نکاح کروں وہ طالق ہے اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ (طلاق) واقع نہیں ہوگی۔ حضور ﷺ کے ارشاد لا طلاق قبل النکاح کی وجہ سے یعنی نکاح سے پہلے طلاق نہیں ہوتی اور ہماری دلیل یہ ہے کہ یہ تصرف یمنین ہے۔ شرط و جزاء کے پائے جانے کی وجہ سے۔ پس تصرف یمنین کی صحت کے لئے فی الحال ملک کا موجود ہونا شرط نہیں ہے۔ کیونکہ (طلاق کا) وقوع شرط کے وقت ہوتا ہے۔ اور ملک وجود شرط کے وقت متعین ہے۔ اور وجود شرط سے پہلے اس کا اثر منع ہے۔ اور وہ تصرف کے ساتھ قائم ہے اور حدیث (طلاق) منجز کی نفی پر محمول ہے اور حمل اسلاف سے منقول ہے جیسا کہ شعبیؒ اور زہریؒ اور ان دونوں کے علاوہ۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر طلاق کو نکاح پر معلق کیا گیا مثلاً اجنبی عورت سے کہا:- ان تزو جتک فانک طالق یا کہا کل امرأۃ تزو جھا فھی طالق۔ تو ہمارے نزدیک اس صورت میں نکاح کے بعد طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور امام شافعیؒ نے فرمایا کہ واقع نہیں ہوگی۔ امام شافعیؒ کی دلیل حدیث رسول ہے۔ یعنی نکاح سے پہلے طلاق نہیں ہے۔ عبداللہ بن عمرو بن العاصؓ سے روایت ہے کہ انہوں نے کسی عورت کو پیغام نکاح بھیجا۔ اس عورت

کے اولیاء نے ان کے ساتھ نکاح کرنے سے انکار کیا تو عبداللہ بن عمرو بن العاص نے فرمایا ان نیک ختنہا فہی طالق ثلاثا پھر اس بارے میں رسول اللہ ﷺ سے دریافت کیا گیا تو آپ ﷺ نے فرمایا لا طلاق قبل النکاح۔ اس حدیث سے معلوم ہوتا ہے کہ قبل النکاح طلاق نہیں ہے۔

ہماری دلیل یہ ہے کہ کسی شرط پر معلق کرنا حالف کی طرف سے تصرف یمین ہے۔ کیونکہ شرط اور جزاء دونوں موجود ہیں۔ اور اسی کا نام تعلیق ہے۔ رہی یہ بات کہ تعلیق کے وقت حالف کی ملک نہیں ہے تو اس کا جواب یہ ہے کہ صحت یمین کے لئے تعلیق کے وقت یعنی فی الحال ملک کا موجود ہونا شرط نہیں۔ بلکہ ترتب جزاء یعنی وقوع طلاق کے وقت ملک کا ہونا ضروری ہے۔ اور چونکہ یہاں وجود شرط کے وقت یقیناً ملک موجود ہے۔ اس لئے وقوع طلاق یعنی جزاء کا ترتب ہو جائے گا۔ اور وجود شرط سے پہلے یمین کا اثر صرف منع ہے۔ یعنی مخلوف سے رکنا اور یہ منع متصرف یعنی حالف کے ساتھ قائم ہے۔ پس اس وقت محل طلاق کی کوئی حاجت نہیں بلکہ حالف کا ذمہ کافی ہے۔

امام شافعیؒ کی پیش کردہ حدیث کا جواب یہ ہے کہ یہ حدیث طلاق مخیر پر محمول ہے۔ حاصل یہ کہ آپ نے فرمایا کہ نکاح سے پہلے اگر طلاق دی جائے تو وہ طلاق واقع نہیں ہوگی۔ ظاہر ہے کہ اس میں کسی کا اختلاف نہیں ہے۔ کلام تو اس بارے میں ہے کہ طلاق کو نکاح پر معلق کرنا جائز ہے یا نہیں۔ اور اس پر حدیث میں کوئی صراحت نہیں۔ لہذا اس حدیث کو استدلال میں پیش کرنا درست نہیں۔ اور اس حدیث کو طلاق مخیر پر محمول کرنا اسلاف سے منقول ہے۔ مثلاً امام شافعیؒ، امام زہریؒ اور ان دونوں کے علاوہ۔

فوائد..... احناف و شوافع کے درمیان تعلیق کے سلسلہ میں منشاء اختلاف یہ ہے کہ شوافع کے نزدیک تکلم بالتعلیق اور وجود شرط دونوں اوقات میں ملک کا پایا جانا شرط ہے۔ اور احناف کے نزدیک وجود شرط کے وقت ملک کا ہونا ضروری ہے۔ تعلیق کے وقت ضروری نہیں۔

اگر طلاق کو شرط پر معلق کیا تو شرط کے بعد طلاق واقع ہو جائے گی

وَإِذَا أَضَافَهُ إِلَى شَرْطٍ وَقَعَ عَقِيبَ الشَّرْطِ مِثْلُ أَنْ يَقُولَ لِامْرَأَتِهِ إِنَّ دَخَلَ الدَّارَ فَانْتِ طَالِقٌ وَهَذَا بِالِاتِّفَاقِ لِأَنَّ الْمَلَكَ قَائِمٌ فِي الْحَالِ وَالظَّاهِرُ بَقَاءُ هِ الْوَقْتِ وَجُودِ الشَّرْطِ فَيَصِحُّ يَمِينًا أَوْ إِيقَاعًا.

ترجمہ..... اور جب طلاق کو شرط کی جانب منسوب کیا تو طلاق شرط کے بعد واقع ہوگی۔ مثلاً اپنی بیوی سے کہے اگر تو گھر میں داخل ہوئی تو تو طالق ہے۔ اور یہ (حکم) متفق علیہ ہے۔ کیونکہ ملک نکاح فی الحال موجود ہے۔ اور ظاہر اس کی بقاء ہے وجود شرط کے وقت تک۔ پس یمیناً یا ایقاعاً (اس کا معلق کرنا) صحیح ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی مرد نے اپنی بیوی کی طلاق کو دخول دار پر معلق کر دیا مثلاً کہا ان دخلت الدار فانت طالق۔ تو وجود شرط یعنی دخول دار کے بعد طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور یہ حکم بالاتفاق ہے۔ دلیل یہ ہے کہ معلق بالشرط وجود شرط کے وقت مخیر کے مانند ہوتا ہے۔

لان المملک قائم سے ایک سوال کا جواب ہے۔ سوال یہ ہے کہ یہ بات تو تسلیم ہے کہ جب ملک موجود ہو تو شرط کے بعد طلاق واقع ہو جائے گی۔ مگر وجود شرط سے پہلے اس ملک کے زائل ہونے کا احتمال ہے یا اس طور کہ یہ شخص وجود شرط سے پہلے طلاق مخیر دیدے۔ پس مناسب یہ ہے کہ زوال ملک کے احتمال کی وجہ سے اس کی یمین بالکل صحیح نہ ہو۔ جواب کا حاصل یہ ہے کہ فی الحال تو ملک موجود ہے۔ اور آئندہ کے بارے میں غالب گمان یہ ہے کہ وجود شرط کے وقت تک ملک باقی رہے گی۔ کیونکہ اصل ہر ثابت شدہ چیز میں یہی ہے کہ وہ ہمیشہ باقی رہے۔ خصوصاً نکاح جو زندگی بھر کے لئے کیا جاتا ہے۔ لہذا زوال ملک کے متوہم احتمال کی طرف کوئی توجہ نہیں کی جائے گی۔ پس جب یہ ثابت ہو گیا کہ فی الحال بھی ملک موجود ہے اور اغلب بھی یہی ہے کہ ملک باقی رہے گی۔ تو اس کا کلام معلق ہمارے نزدیک یمین بن کر صحیح ہوگا۔ اور امام شافعیؒ کے نزدیک ایقاع طلاق بن کر صحیح ہوگا۔ صاحب ہدایہ نے یمیناً اور ایقاعاً فرما کر اختلاف کی طرف اشارہ کیا ہے۔ اختلاف یہ ہے کہ تعلیق کی صورت میں مثلاً ان دخلت الدار فانت

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۳۰۱ کتاب الطلاق
 طالق میں امام شافعی فرماتے ہیں کہ تکلم کے وقت طلاق واقع کرنا تحقق ہو گیا۔ لہذا دخول دار پر ایقاع معلق نہیں بلکہ وقوع طلاق معلق ہے۔ اور
 ہمارے نزدیک تکلم کے وقت اس کا کلام صرف یحییٰ ہے۔ وجود شرط کے وقت ایقاع طلاق تحقق ہوگا۔ گویا دخول دار کے وقت شوہر نے انت طالق
 کہا۔ تفصیل اصول فقہ کی کتابوں میں موجود ہے۔ وہاں مطالعہ کر لیا جائے۔ واللہ اعلم۔

قاعدہ کلیہ

وَلَا تَصِحُّ إِضَافَةُ الطَّلَاقِ إِلَّا أَنْ يَكُونَ الْحَالِفُ مَالِكًا أَوْ يُضَيِّفُهُ إِلَى مَلِكٍ لِأَنَّ الْجَزَاءَ لَا بُدَّ أَنْ يَكُونَ ظَاهِرًا
 لِيَكُونَ مُحِيفًا فَيَتَحَقَّقُ مَعْنَى الْيَمِينِ وَهُوَ الْقُوَّةُ وَالظُّهُورُ بِأَحَدِ هَذَيْنِ وَالْإِضَافَةُ إِلَى سَبَبِ الْمَلِكِ بِحُزْنٍ
 الْإِضَافَةُ إِلَيْهِ لِأَنَّهُ ظَاهِرٌ عِنْدَ سَبَبِهِ.

ترجمہ..... اور طلاق کی نسبت کرنا صحیح نہیں مگر یہ کہ قسم کھانے والا (بالفعل) مالک ہو یا طلاق کو ملک کی طرف منسوب کرے۔ کیونکہ جزاء کے واسطے
 غالب الوجود ہونا ضروری ہے۔ تاکہ وہ ڈرانے والا ہو جائے۔ پس یحییٰ کے معنی تحقق ہو جائیں گے۔ اور وہ قوت ہے اور ظہور قوت ان دونوں میں
 سے ایک کے ذریعہ ہوگا۔ اور ملک کے سبب کی طرف نسبت کرنا ملک کی طرف نسبت کرنے کے مرتبہ میں ہے۔ اس لئے کہ جزاء ظاہر ہوگی۔ سبب
 ملک کے وقت۔

تشریح..... اس عبارت میں صاحب کتاب نے ایک ضابطہ بیان فرمایا ہے۔ ضابطہ یہ ہے کہ شرط کی جانب طلاق کو منسوب کرنا اس وقت صحیح ہوگا۔
 جبکہ حالف مجلوف علیہ کا بالفعل مالک ہو، مثلاً اپنی منکوحہ سے کہے ان دخلت الدار فاننت طالق یا طلاق کو اپنی ملک کی طرف منسوب کرے۔ مثلاً
 کہاں نہ کہتک فاننت طالق۔ دلیل یہ ہے کہ جزاء کا غالب الوجود ہونا ضروری ہے۔ تاکہ وقوع جزاء کے ذریعہ مخاطب کو خوف دلا سکے۔ اور یحییٰ
 کے معنی تحقق ہو جائیں۔ یحییٰ کے معنی قوت کے ہیں اور قوت کا ظہور ان دو امور میں سے ایک کے ساتھ ہوگا۔ یعنی حالف بالفعل مالک ہو یا ملک
 کی طرف نسبت کی گئی ہو اور سبب ملک کی طرف نسبت کرنا بمنزلہ ملک کی طرف نسبت کرنے کے ہے۔ مثلاً ان اشترتک فاننت حر، ان ملکک
 فاننت حر کے مرتبہ میں ہے۔ (عنائیہ)

اجنبیہ کو کہا ان دخلت الدار فاننت طالق پھر اس سے نکاح کر لیا ہو گھر میں

گھر میں داخل ہوئی طلاق واقع نہیں ہوگی

فَإِنْ قَالَ لَا جَنَبِيَّةَ إِنْ دَخَلْتُ الدَّارَ فَانَّتِ طَالِقٌ ثُمَّ تَزَوَّجَهَا فَدَخَلَتِ الدَّارَ لَمْ تُطَلِّقْ لِأَنَّ الْحَالِفَ لَيْسَ بِمَالِكٍ
 وَمَا أَضَافَهُ إِلَى الْمَلِكِ وَسَبَبِهِ وَلَا يَدُّ مِنْ وَاحِدٍ مِنْهُمَا.

ترجمہ..... پس اگر کہہ کسی اجنبیہ (عورت) سے اگر تو گھر میں داخل ہوئی تو طالق ہے۔ پھر اس سے نکاح کیا پھر گھر میں داخل ہوئی تو طلاق واقع
 نہیں ہوگی۔ کیونکہ قسم کھانے والا (بالفعل) مالک نہیں۔ اور نہ اس کو ملک اور سبب ملک کی طرف منسوب کیا ہے۔ حالانکہ ان دونوں میں سے ایک کا
 ہونا ضروری ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی مرد نے کسی اجنبیہ عورت سے کہا۔ ان دخلت الدار فاننت طالق پھر اس مرد نے اس عورت سے نکاح کیا۔ اس کے
 بعد وہ عورت گھر میں داخل ہو گئی تو اس صورت میں طلاق واقع نہیں ہوگی۔ یہ مسئلہ اقبل کے اصول پر متفرع ہے۔ دلیل یہ ہے کہ حالف نہ تو طلاق کا مالک

اور نہ ہی طلاق کو ملک اور سبب ملک کی طرف منسوب کیا ہے۔ حالانکہ اضافت طلاق کے لئے ان دونوں میں سے ایک کا ہونا ضروری ہے۔

الفاظ شرط

الْفَظُ الشَّرْطِ اِنْ وَاِذَا وَاِذَا مَا وَكُلُّ وَكُلَّمَا وَمَتَى وَمَتَى مَا لِأَنَّ الشَّرْطَ مُشْتَقٌّ مِنَ الْعَلَامَةِ وَ هَذِهِ الْأَلْفَاظُ سَمَّا يَلِيهَا أَفْعَالٌ فَتَكُونُ عِلَامَاتٍ عَلَى الْحِنْثِ ثُمَّ كَلِمَةٌ اِنْ حَرْفٌ لِلشَّرْطِ لِأَنَّهُ لَيْسَ فِيهَا مَعْنَى الْوَقْتِ وَمَا رِءَاءَ هَذَا مَلْحَقٌ بِهَا وَكَلِمَةٌ كُلُّ لَيْسَ شَرْطًا حَقِيقَةً لِأَنَّ مَا يَلِيهَا اسْمٌ وَالشَّرْطُ مَا يَتَعَلَّقُ بِهِ الْجَزَاءُ وَالْأَجْزِيَّةُ تَعَلَّقُ بِالْأَفْعَالِ إِلَّا أَنَّهُ اَلْحَقْتُ بِالشَّرْطِ لِيَتَعَلَّقَ الْفِعْلُ بِالْإِسْمِ الَّذِي يَلِيهَا مِثْلُ قَوْلِكَ كُلُّ عَبْدٍ اشْتَرَيْتَهُ فَهُوَ حُرٌّ.

ترجمہ..... اور الفاظ شرط ان، اذا، اذا ما، کل، کُلَّمَا، متى اور متى ما ہے۔ کیونکہ شرط مشتق ہے (اس شرط سے جو) علامت (کے معنی میں) ہے۔ اور یہ الفاظ ایسے ہیں کہ ان سے افعال ملے ہوتے ہیں۔ تو یہ حادث ہو جانے کی علامات ہوں گے۔ پھر (واضح رہے) کلمہ ان محض شرط کے لئے ہے۔ کیونکہ اس میں وقت کے معنی نہیں اور کلمہ ان کے علاوہ لفظ ان کے ساتھ ملحق ہے اور کلمہ کل درحقیقت شرط نہیں۔ کیونکہ کلمہ کل سے جو متصل آتا ہے وہ اسم ہے۔ اور شرط وہ ہے جس کے ساتھ جزاء متعلق ہو۔ اور جزائیں افعال کے ساتھ متعلق ہوتی ہیں مگر یہ کہ کلمہ کل شرط کے ساتھ لاحق کر دیا گیا فعل کے متعلق ہونے کی وجہ سے اس اسم کے ساتھ جو کلمہ کل کے ساتھ متصل ہے جیسے تیرا قول ہر غلام کہ میں اس کو خریدوں وہ آزاد ہے۔

تشریح..... مصنف نے کلمات شرط کو الفاظ شرط کے ساتھ تعبیر فرمایا نہ کہ حروف شرط کے ساتھ۔ کیونکہ ان کلمات میں بیشتر اسماء ہیں نہ کہ حرف۔ اس لئے الفاظ کے ساتھ تعبیر کیا گیا تا کہ اسماء و حروف دونوں کو شامل ہو جائے اور کلمہ ان باب شرط میں اصل ہے اور باقی سب اس کی فرع ہیں۔

صاحب ہدایہ نے الفاظ شرط کی وجہ تسمیہ بیان کی ہے حاصل یہ کہ شرط مشتق ہے اس شرط سے جس کے معنی علامت کے ہیں، باری تعالیٰ کا ارشاد ہے فَقَدْ جَاءَ أَشْرَاطُهَا اِیْ عِلَامَاتُهَا۔ کہا جاتا ہے اشراط الساعة انی علامات الساعة۔ اور یہ الفاظ ایسے ہیں جو افعال کے متصل ہوتے ہیں کلمہ کل کے علاوہ۔ لہذا یہ حادث ہونے کی علامات ہوں گے۔ صاحب ہدایہ کی عبارت میں بظاہر سقم ہے۔ کیونکہ صاحب ہدایہ نے کہا کہ شرط مشتق ہے علامت سے۔ بظاہر یہ غلط ہے کیونکہ اشتقاق سے مراد اشتقاق کبیر ہے۔ اور اشتقاق کبیر کہتے ہیں دو لفظوں کے درمیان لفظ اور معنی میں تناسب اور شرط اور علامت کے درمیان لفظی تناسب موجود نہیں۔ لہذا یہ کہنا کہ شرط مشتق ہے علامت سے کیسے درست ہوگا اس وجہ سے خادم نے عبارت مقدّر مان کر کہا کہ شرط بسکون الراء مشتق ہے شرط بفتح الثین والراء سے جس کے معنی علامت کے ہیں اس تقدیر پر ہدایہ کی عبارت بے غبار ہو جائے گی۔

فرماتے ہیں کہ کلمہ ان محض شرط کے لئے ہے اور باب شرط میں یہی اصل ہے کیونکہ کلمہ ان میں وقت وغیرہ کے معنی نہیں پائے جاتے اور کلمہ ان کے علاوہ تمام کلمات کلمہ ان کے ساتھ لاحق ہیں، کلمہ ان کے معنی کو متضمن ہونے کی وجہ سے۔ اور کلمہ کل درحقیقت شرط نہیں۔ کیونکہ کلمہ کل سے جو متصل آتا ہے وہ اسم ہے اور شرط وہ ہے جس کے ساتھ جزاء متعلق ہو۔ اور جزاء فعل کے ساتھ متعلق ہوتی ہے نہ کہ اسم کے ساتھ مگر کلمہ کل کو شرط کے ساتھ لاحق کر دیا گیا کیونکہ فعل اس اسم کے ساتھ متصل ہے جو اسم کلمہ کل سے ملا ہوا ہے یعنی فعل اس اسم کے لئے لازم ہے جو اسم کلمہ کل سے متصل ہے مثلاً تیرا قول کل عبد اشتريته فهو حر ہے۔

جب شرط پائی جائے تو یمین منحل ہو کر ختم ہو جاتی ہے

قَالَ فَمِنْ هَذِهِ الْأَلْفَاظِ إِذَا وَجَدَ الشَّرْطَ انْحَلَّتْ وَانْتَهَتْ الْيَمِينُ لِأَنَّهَا غَيْرُ مُقْتَضِيَةٍ لِلْعُمُومِ وَالتَّكَرُّارِ لُغَةً

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۳۰۳ کتاب الطلاق
فَبِجُودِ الْفَعْلِ مَرَّةً يَتِمُّ الشَّرْطُ وَلَا بَقَاءَ لِلْيَمِينِ بِدُونِهِ إِلَّا فِي كَلِمَةٍ كَلَّمَا فَإِنَّهَا تَقْتَضِي تَعْمِيمَ الْأَفْعَالِ قَالَ اللَّهُ تَعَالَى (كَلَّمَا نَضِجَتْ جُلُودُهُمْ) الْآيَةُ وَمِنْ ضَرُورَةِ التَّعْمِيمِ التَّكْرَارُ.

ترجمہ..... قدوریؒ نے کہا۔ پس ان الفاظ میں جب شرط پائی گئی تو قسم مغل ہو کر ختم ہوگئی کیونکہ یہ الفاظ لغت میں عموم و تکرار کو مقتضی نہیں۔ پس ایک مرتبہ فعل کے پائے جانے کی وجہ سے شرط پوری ہو جائے گی اور بغیر شرط کے یمین باقی نہیں رہتی مگر کلمہ کلام میں اس لئے کہ وہ افعال کی تعیم کا تقاضا کرتا ہے اللہ تعالیٰ نے فرمایا جب جب ان کی کھالیں جل جائیں گی (آیہ) اور تعیم کے لوازم میں سے تکرار ہے۔

تشریح..... کلمہ کلمہ کے علاوہ تمام الفاظ شرط کا حکم یہ ہے کہ جب شرط پائی گئی تو یمین مغل ہو کر ختم ہو جائے گی۔ دلیل یہ ہے کہ کلمہ کلمہ کے علاوہ باقی الفاظ شرط لغت میں عموم و تکرار کا تقاضا نہیں کرتے ہیں۔ لہذا ایک مرتبہ فعل کے پائے جانے سے شرط پوری ہو جائے گی۔ اور بغیر شرط یمین باقی نہیں رہتی۔ اور ہا کلمہ کلمہ چونکہ وہ افعال میں تعیم کا تقاضا کرتا ہے جیسے باری تعالیٰ کا قول کلمہ نضجت جلودہم..... آیہ اور تعیم کے لئے تکرار لازم ہے اس لئے کلمہ کلمہ میں شرط کے پائے جانے کے بعد بھی یمین باقی رہے گی۔

کلمہ دخلت الدار فانت طالق پر متفرع مسئلہ

قَالَ فَإِنْ تَزَوَّجَهَا بَعْدَ ذَلِكَ أَيْ بَعْدَ زَوْجٍ آخَرَ وَتَكَرَّرَ الشَّرْطُ لَمْ يَقَعْ شَيْءٌ لِأَنَّ بِاسْتِيفَاءِ الطَّلَاقِ الثَّلَاثِ الْمَمْلُوكَاتِ فِي هَذَا النِّكَاحِ لَمْ يَبْقَ الْجَزَاءُ وَبَقَاءُ الْيَمِينِ بِهِ وَبِالشَّرْطِ وَفِيهِ خِلَافٌ زُفَرٍ وَسَنَقِرُوهُ مِنْ بَعْدِ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى.

ترجمہ..... قدوریؒ نے کہا پس اگر اس کے بعد اس عورت سے نکاح کیا یعنی زوج آخر (سے حلالہ کے) بعد اور شرط مکرر پائی گئی تو کوئی چیز واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ اس نکاح میں اپنی مملوکہ تین طلاقیں کو وصول کر لینے کی وجہ سے جزاء باقی نہیں رہی۔ اور قسم کی بقا جزاء اور شرط کے ساتھ ہے۔ اور اس میں اختلاف ہے امام زفرؒ کا اور ہم اس کو ان شاء اللہ بعد میں ثابت کریں گے۔

تشریح..... یہ مسئلہ کلمہ پر متفرع ہے۔ چنانچہ اگر کسی نے اپنی بیوی سے کہا کلمہ دخلت الدار فانت طالق۔ پس عورت یکے بعد دیگرے تین مرتبہ گھر میں داخل ہوئی تو اس کو تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ پس زوج ثانی سے حلالہ کے بعد یہ عورت زوج اول کے نکاح میں آگئی اور شرط مکرر پائی گئی۔ یعنی وہ عورت پھر گھر میں داخل ہوگئی تو اب کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ یہ شوہر سابقہ نکاح کی وجہ جن تین طلاقیں کا مالک تھا وہ پوری ہو گئیں۔ لہذا جزاء باقی نہ رہی۔ کیونکہ جزاء اس ملک کی تین طلاقیں تھیں۔ پس جب جزاء مٹ گئی ہوگئی تو قسم بھی ختم ہوگئی۔ کیونکہ قسم شرط و جزاء کے ذکر کا نام ہے اور جب قسم ختم ہوگئی تو دخول دار کے بعد طلاق واقع ہونے کے کیا معنی ہیں۔ اس لئے ہم نے کہا کہ اس صورت میں طلاق واقع نہیں ہوگی۔

کلمہ تزوجت امرأة فہی طالق سے معلق کرنے کا حکم

وَلَوْ دَخَلَتْ عَلَى نَفْسِ التَّزْوُجِ بَانَ قَالَ كَلَّمَا تَزَوَّجْتُ امْرَأَةً فَهِيَ طَالِقٌ يَخْبِثُ بِكُلِّ مَرَّةٍ وَإِنْ كَانَ بَعْدَ زَوْجٍ آخَرَ لِأَنَّ اِنْعِقَادَهَا بِإِعْبَارٍ مَا يَمْلِكُ عَلَيْهَا مِنَ الطَّلَاقِ بِالتَّزْوُجِ وَذَلِكَ غَيْرُ مَحْضُورٍ.

ترجمہ..... اور اگر (کلمہ کلمہ) نفس تزوج پر داخل ہو یا پس طور کہ کہا کہ جب، جب میں کسی عورت سے نکاح کروں تو وہ طلاق ہے ہر مرتبہ سے حادث

ہو جائے گا۔ اگرچہ زوج آخر کے بعد کیونکہ یمین کا منعقد ہونا اس اعتبار سے ہے کہ وہ تزوج کی وجہ سے طلاق کا مالک ہے۔ اور تزوج غیر محدود ہے۔ تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے نفس تزوج پر کلمہ کلمہ داخل کر کے کہا کلمہ تزوجت امراۃ فہی طالق تو یہ شخص ہر مرتبہ نکاح کرنے سے حائث ہو جائے گا۔ اگرچہ زوج ثانی کے ساتھ حلالہ کرنے کے بعد ہی کیوں نہ کیا ہو۔ دلیل یہ ہے کہ یمین اس لئے منعقد ہوتی ہے کہ یہ شخص نکاح کرنے کی وجہ سے طلاق کا مالک ہو جاتا ہے۔ اور نکاح کرنا غیر محدود ہے۔ لہذا طلاق بھی غیر محدود ہوگی۔ اس لئے کہ تکرار سبب تکرار سبب کا تقاضا کرتا ہے۔

یمین کے بعد مالک کا زوال اس کو باطل نہیں کرتا

قَالَ وَ زَوَالَ الْمَلِكِ بَعْدَ الْيَمِينِ لَا يَبْطُلُهَا لِأَنَّهُ لَمْ يُوجَدْ الشَّرْطُ فَبَقِيَ وَالْجَزَاءُ بَاقٍ لِبَقَاءِ مَحَلِّهِ فَبَقِيَ الْيَمِينُ ثُمَّ إِنْ وَجِدَ الشَّرْطُ فِي مَلِكِهِ انْحَلَّتِ الْيَمِينُ وَ وَقَعَ الطَّلَاقُ لِأَنَّهُ وَجِدَ الشَّرْطُ وَالْمَحَلُّ قَابِلٌ لِلْجَزَاءِ فَيَنْزُلُ الْجَزَاءُ وَلَا يَنْقُي الْيَمِينُ لِمَا قُلْنَا وَإِنْ وَجِدَ فِي غَيْرِ الْمَلِكِ انْحَلَّتِ الْيَمِينُ لَوْ جُودَ الشَّرْطُ وَلَمْ يَنْفَعْ شَيْءٌ لِانْعِدَامِ الْمَحَلِّیَّةِ.

ترجمہ..... قدوریؒ نے کہا اور ملک کا زائل ہونا قسم کے بعد قسم کو باطل نہیں کرتا۔ کیونکہ شرط نہیں پائی گئی تو قسم باقی رہی۔ اور جزاء کا محل (عورت) باقی ہونے سے جزاء باقی ہے تو یمین بھی باقی ہے۔ پھر اگر مرد کی ملک میں شرط پائی گئی تو قسم اتری اور طلاق واقع ہوگئی کیونکہ شرط پائی گئی اور محل قابل جزاء ہے۔ پس جزاء نازل ہوگی اور یمین باقی نہیں رہے گی اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی ہے اور اگر غیر ملک میں شرط پائی گئی تو یمین اتر گئی شرط کے پائے جانے کی وجہ سے اور کوئی (طلاق) واقع نہ ہوگی۔ محل کے معدوم ہونے کی وجہ سے۔

تشریح..... صاحب قدوریؒ نے ایک اصول ذکر کیا ہے۔ وہ یہ کہ اگر قسم کے بعد مرد کی ملک زائل ہوگئی تو قسم باطل نہیں ہوگی۔ صورت اس کی یہ ہے کہ مرد نے اپنی بیوی سے کہا ان دخلت الدار فانطلق۔ پھر دخول دار سے پہلے ہی اس عورت کو بانہ کر دیا تو اس زوال ملک کی وجہ سے یمین باطل نہیں ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ یمین کی بقاء شرط اور جزاء سے ہے اور مفروض یہ ہے کہ شرط نہیں پائی گئی۔ لہذا شرط باقی ہے اور بقاء محل کی وجہ سے جزاء بھی باقی ہے۔ پس جب شرط اور جزاء دونوں باقی ہیں تو یمین بھی باقی ہے۔

لیکن اگر کوئی سوال کرے کہ یہ تسلیم ہے کہ محل جزاء باقی ہے مگر جزاء کے واقع ہونے کے لئے ملک شرط ہے اور یہاں ملک غیر موجود ہے۔ پس یمین باقی نہ رہی چاہیے۔ جواب۔ ہمارا کلام وقوع جزاء میں نہیں ہے۔ بلکہ بقاء یمین میں ہے۔ اور یمین ابتداء ملک کی محتاج نہیں۔ کیونکہ ان تزوج تک فانٹ طالق جائز ہے۔ حالانکہ اس وقت حالف طلاق کا مالک نہیں ہے پس جب ابتداء یمین محتاج ملک نہیں تو بقاء بدرجہ اولیٰ محتاج ملک نہیں ہوگی۔ کیونکہ ابتداء کے مقابلہ میں بقاء آسان ہے۔

پھر اس کے بعد دو صورتیں ہیں۔

(۱) یہ کہ شرط ملک میں پائی جائے مثلاً اس شخص نے اس عورت کے ساتھ دوبارہ نکاح کیا پھر شرط پائی گئی۔

(۲) یہ کہ شرط غیر ملک میں پائی گئی مثلاً دوبارہ نکاح سے پہلے ہی شرط پائی گئی۔

پس صورت اول میں طلاق واقع ہوگئی۔ اور یمین پوری ہوگئی۔ طلاق تو اس لئے واقع ہوگئی کہ شرط (دخول دار) ملک میں پائی گئی لہذا جزاء (طلاق) جو اس کے ساتھ متعلق ہے وہ بھی واقع ہوگئی۔ اور یمین کا پورا ہونا اس لئے ہے کہ کلام میں جو لفظ ان ہے وہ تکرار پر دلالت نہیں کرتا۔ لہذا ایک مرتبہ شرط پائے جانے کی وجہ سے یمین پوری ہوگئی اور صورت ثانیہ میں یمین تو پوری ہوگئی کیونکہ شرط پائی گئی ہے البتہ طلاق واقع نہیں ہوئی

کیونکہ محل معدوم ہے۔

اگر شرط میں زوجین کا اختلاف ہو جائے تو کس کا قول معتبر ہے

وَإِنْ اٰخْتَلَفَا فِي الشَّرْطِ فَالْقَوْلُ قَوْلُ الزَّوْجِ اِلَّا اَنْ تُقِيمَ الْمَرْءُ الْبَيِّنَةَ لِاَنَّهُ مُتَمَسِّكٌ بِالْأَصْلِ وَهُوَ عَدَمُ الشَّرْطِ وَلَا اَنَّهُ مُنْكَرٌ وَقُوعِ الطَّلَاقِ وَزَوَالِ الْمِلْكِ وَالْمَرْءُ تَدْعِيهِ.

ترجمہ..... اور اگر دونوں (میاں بیوی) نے شرط میں اختلاف کیا تو شوہر کا قول (معتبر ہوگا) مگر یہ کہ عورت گواہ قائم کر دے۔ کیونکہ شوہر اصل سے دلیل پکڑنے والا ہے اور وہ عدم شرط ہے اور اس لئے کہ شوہر وقوع طلاق اور زوال ملک کا منکر ہے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر اور اس کی بیوی نے وجود شرط میں اختلاف کیا مثلاً شوہر کہتا ہے کہ شرط نہیں پائی گئی اور نہ طلاق واقع ہوئی اور عورت کہتی ہے کہ شرط پائی گئی اور طلاق واقع ہوگئی۔ تو اس صورت میں اگر عورت کے پاس گواہ موجود نہ ہوں تو شوہر کا قول معتبر ہوگا۔ اور اگر عورت کے پاس گواہ موجود ہیں تو ان کی گواہی قبول کر لی جائیگی۔ دلیل یہ ہے کہ شوہر کا قول اصل کے موافق ہے کیونکہ اصل عدم شرط ہے اور جس کا قول اصل کے موافق ہو وہ مدعی علیہ کہلاتا ہے۔ پس عورت مدعیہ اور شوہر مدعی علیہ ہوا۔ اور حدیث میں ہے کہ اگر مدعی کے پاس بیہ موجود نہ ہو تو مدعی علیہ کا قول معتبر ہوگا۔

دوسری دلیل یہ ہے کہ شوہر وقوع طلاق اور زوال ملک کا منکر ہے اور عورت ان دونوں چیزوں کی مدعیہ ہے اور گواہ نہ ہونے کی صورت میں منکر کا قول معتبر ہوتا ہے اس وجہ سے اس مسئلہ میں اگر عورت کے پاس بیہ موجود نہ ہو تو شوہر کا قول معتبر ہوگا۔

اگر شرط ایسی ہے کہ عورت سے ہی معلوم ہو سکتی ہے تو عورت کا قول اس کے حق میں معتبر ہوگا۔

فَإِنْ كَانَ الشَّرْطُ لَا يُعْلَمُ إِلَّا مِنْ جِهَتِهَا فَالْقَوْلُ قَوْلُهَا فِي حَقِّ نَفْسِهَا مِثْلُ أَنْ يَقُولَ أَنْ حَضَّتْ فَأَنْتَ طَالِقٌ وَفَلَانَةٌ فَقَالَتْ قَدْ حَضَّتْ طَلَّقْتُ هِيَ وَلَمْ تَطْلُقْ فَلَانَةٌ وَقُوعِ الطَّلَاقِ اسْتِحْسَانٌ وَالْقِيَاسُ أَنْ لَا يَقَعُ لِأَنَّهُ شَرْطٌ فَلَا تُصَدَّقُ كَمَا فِي الدُّخُولِ وَجَهُ الْإِسْتِحْسَانِ أَنَّهَا أَمِينَةٌ فِي حَقِّ نَفْسِهَا إِذْ لَا يُعْلَمُ ذَلِكَ إِلَّا مِنْ جِهَتِهَا فَيُقْبَلُ قَوْلُهَا كَمَا قُبِلَ فِي حَقِّ الْعِدَّةِ وَالْغَشْيَانِ وَلَكِنَّهَا شَاهِدَةٌ فِي حَقِّ ضَرْبِهَا بَلْ هِيَ مُتَّهِمَةٌ فَلَا يَقْبَلُ قَوْلُهَا فِي حَقِّهَا.

ترجمہ..... پھر اگر شرط (ایسی چیز ہے) جو معلوم نہیں ہو سکتی مگر عورت کی جانب سے تو عورت کا قول اس کی ذلت کے حق میں (معتبر ہوگا) مثلاً یہ کہے اگر تو حائضہ ہوئی تو تو اور فلاں (عورت) طالق ہیں۔ اس نے کہا میں حائضہ ہو گئی تو یہ خود طالق ہے اور فلاں عورت طالق نہ ہوگی۔ اور وقوع طلاق استحسان ہے اور قیاس یہ ہے کہ واقع نہ ہو کیونکہ یہ شرط ہے تو عورت کی تصدیق نہ ہوگی۔ جیسا کہ (دخول دار) کی صورت میں۔ اور استحسان کی دلیل یہ ہے کہ یہ عورت اپنی ذات کے حق میں امانتدار ہے کیونکہ یہ بات سوائے اس کے دوسری جہت سے معلوم نہیں ہو سکتی۔ لہذا عورت ہی کا قول قبول ہوگا۔ جیسا کہ عدت اور وطی کے حق میں کہا گیا ہے اور لیکن یہ عورت اپنی سوتن کے حق میں گواہ ہے بلکہ متہمہ ہے لہذا اس کا قول اس کی سوتن کے حق میں قبول نہیں کیا جائے گا۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر شرط ایسی چیز ہے جس کا علم صرف عورت کو ہو سکتا ہے تو وہ شرط میں اس کا قول صرف

اس کی ذات کے حق میں قبول ہوگا۔ یہی قول ہے امام شافعیؒ اور امام مالکؒ اور امام احمدؒ کا۔ مثلاً شوہر نے اپنی ایک بیوی سے کہا ان حضت طالق و فلانہ (فلانہ سے اس کی دوسری بیوی مراد ہے) اس عورت نے کہا مجھے حیض آ گیا تو یہ مطلقہ ہوگئی اور فلانہ یعنی اس کی سوتن کو طلاق واقع نہ ہوگی۔ یہ بات یاد رہے کہ اس کی سوتن کو طلاق کا واقع نہ ہونا اس صورت میں ہے جبکہ شوہر نے اس کے قول حضت میں اس کی تکذیب کی ہو ورنہ اگر شوہر نے اس کی تصدیق کر دی تو دونوں کو طلاق واقع ہو جائے گی۔

اس مسئلہ میں طلاق کا واقع ہونا استحساناً ہے اور قیاس کا مقتضی یہ ہے کہ طلاق واقع نہ ہو۔ کیونکہ ان حضت طانت طالق میں حیض شرط ہے اور عورت اس وجہ و شرط کی مدعیہ ہے اور شوہر منکر اور بینہ نہ ہونے کی صورت میں منکر کا قول معتبر ہوتا ہے لہذا یہاں عورت کے قول کی تصدیق نہیں کی جائے گی۔ جیسا کہ اگر دخول دار کو شرط بنا کر شوہر نے کہا ان دخلت الدار فان طالق اور عورت نے کہا کہ دخول دار پایا گیا اور شوہر نے انکار کر دیا تو عورت کے قول کی تصدیق نہیں ہوگی۔

اور استحسان کی دلیل یہ ہے..... کہ عورت اپنی ذات کے حق میں امانت دار ہے کیونکہ عورتیں مافی الارحام کو ظاہر کرنے میں امانت دار بھی ہیں اور مامور بھی ہیں۔ خداوند قدوس کا ارشاد ہے لا یحل لہن ان یتکمنن ما خلق اللہ فی ارحامہن۔ اور اس وجہ سے بھی عورت امانت دار ہے کہ حیض ایسی شرط ہے جس کا علم صرف اسی کو ہو سکتا ہے اس کے علاوہ کو نہیں ہو سکتا اور قاعدہ ہے کہ امین کا قول اس کے حق میں قابل قبول ہوتا ہے اس وجہ سے عورت کا قول (کہ مجھے کو حیض آ گیا) اس کے حق میں قبول کر لیا جائے گا۔ جیسا کہ عدت اور وطی کے حق میں عورت کا قول قبول کیا جائے گا۔ عدت کے حق میں قبول کرنے کا مطلب یہ ہے کہ عورت کہے کہ میری عدت پوری ہوگئی یا پوری نہیں ہوئی۔ اس میں عورت ہی کا قول معتبر ہوگا نہ کہ مرد کا۔ اور وطی کے حق میں قبول ہونے کے دو مطلب ہو سکتے ہیں۔ ایک یہ کہ مطلقہ ثلاث کہے کہ میری عدت پوری ہوگئی اور میں نے زوج آخر سے نکاح کیا اور زوج ثانی میرے ساتھ دخول بھی کر چکا تو اس زوج ثانی کے دخول کرنے میں عورت کا قول معتبر ہوگا۔ دوسرا مطلب یہ ہے کہ اگر شوہر اپنی بیوی کے ساتھ جماع کرنا چاہتا ہے تو بیوی کے پاک یا حائضہ ہونے میں عورت ہی کا قول معتبر ہوگا۔

البتہ یہ عورت اپنی سوتن پر طلاق واقع ہونے کے سلسلہ میں شاہدہ ہے بلکہ متہمہ ہے کیونکہ کبھی انسان یہ چاہتا ہے کہ میں رہوں یا نہ رہوں لیکن میرا حریف نہ رہے۔ پس یہاں بھی ہو سکتا ہے کہ اس عورت کے دل میں یہی جذبہ کارفرما رہا ہو کہ میں بیوی بن کر رہوں یا نہ رہوں لیکن میری سوتن نہ رہنی چاہیے۔ اسی موقع کے لئے کہا گیا ہے۔

ہم تو ڈوبے ہیں صنم تم کو بھی لے ڈوبیں گے

خلاصہ یہ کہ یہ عورت اپنی سوتن کے حق میں متہمہ ہے اور متہمہ کی شہادت مردود ہوتی ہے۔ اس لئے اس عورت کا قول (کہ مجھے حیض آ گیا) اس کی سوتن کے حق میں قابل قبول نہ ہوگا۔

شوہر نے کہا ان کنت تحبین ان یعذبک اللہ فی نار جہنم فان طالق و عبدی حر
عورت نے کہا احبہ تو یہ قول عورت کے حق میں معتبر ہے اور غلام کے حق میں نہیں اور اسی طرح شوہر
نے کہا ان کنت تحبینی فان طالق و ہذہ سے عورت نے احبک کہا تو طلاق واقع ہو جائے
گیا اور غلام آزاد نہ ہوگا

وَكَذَلِكَ لَوْ قَالَ اِنْ كُنْتُ تُحِبِّينِ اَنْ يُعَذِّبَكَ اللّٰهُ فِیْ نَارِ جَهَنَّمَ فَاَنْتِ طَالِقٌ وَ عِبْدِیْ حُرٌّ فَقَالَتْ اُحِبُّهُ اَوْ قَالَ اِنْ كُنْتُ تُحِبِّیْ فَاَنْتِ طَالِقٌ وَ هِذِهِ مَعَكَ فَقَالَتْ اُحِبُّكَ طَلَّقْتُ هِیْ وَلَمْ یَعْتَقِ الْعَبْدُ وَلَا تُطَلَّقُ صَاحِبَتُهَا لِمَا بَيَّنَّا

أشرف الهدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم ۳۰۷ کتاب الطلاق
وَلَا يَتَقَنَّ بِكُذِبِهَا لِأَنَّهَا لَشِدَّةٌ بُغِضَها إِيَّاهُ قَدْ تُحِبُّ التَّخْلِيفَ مِنْهُ بِالْعَذَابِ وَفِي حَقِّهَا أَنْ تَعْلَقَ الْحُكْمُ
بِاخْتِبَارِهَا وَإِنْ كَانَتْ كَاذِبَةً فَفِي حَقِّ غَيْرِهَا بَقِيَ الْحُكْمُ عَلَى الْأَصْلِ وَهِيَ الْمُحِبَّةُ.

ترجمہ..... اور اسی طرح اگر مرد نے کہا کہ اگر تو اس بات کو پسند کرتی ہے کہ اللہ تجھ کو آتش جہنم میں عذاب کرے تو تو طالق ہے اور میرا غلام آزاد ہے۔ عورت نے کہا کہ میں اس کو پسند کرتی ہوں۔ یا مرد نے کہا کہ اگر تو مجھ کو پسند کرتی ہے تو، تو طالقہ اور یہ جو تیرے ساتھ ہے پس عورت نے کہا کہ میں تجھ کو پسند کرتی ہوں تو (یہ عورت) طالقہ ہو جائے گی۔ اور غلام آزاد نہیں ہوگا۔ اور اس کی سوتن مطلقہ نہ ہوگی۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی ہے اور اس عورت کے جھوٹا ہونے کا یقین نہیں ہے اس لئے کہ وہ کبھی اپنے شوہر سے شدت بغض کی وجہ سے پسند کرتی ہے کہ اس سے عذاب کے ذریعہ ہی چھٹکارا مل جائے۔ اور اس کے حق میں حکم کا تعلق اس کے خبر دینے پر ہے اگرچہ وہ جھوٹی ہو۔ پس اس کے علاوہ کے حق میں حکم اصل پر باقی رہا۔ اور وہ محبت ہے۔

تشریح..... عبارت میں دو مسئلے بیان کئے ہیں۔ پہلا یہ کہ شوہر نے اپنی بیوی سے کہا ان كنت تحبين ان يعذبك الله في نار جهنم فانك طالق و عبدی حر۔ یعنی عذاب جہنم کے پسند کرنے پر بیوی کی طلاق اور غلام کی آزادی کو معلق کر دیا گیا۔ پھر عورت نے کہا میں عذاب جہنم کو پسند کرتی ہوں۔ تو یہ اس کا قول خود اس کے حق میں قبول ہوگا۔ اور طلاق واقع ہو جائے گی۔ البتہ غلام کے حق میں قبول نہیں ہوگا۔ اور غلام آزاد نہیں ہوگا۔ دوسرا یہ کہ شوہر نے کہا ان كنت تحبين فانك طالق و هذه معلق عورت نے کہا میں تجھ کو پسند کرتی ہوں تو اس صورت میں اس مخاطبہ عورت کو طلاق واقع ہوگی نہ کہ اس کی سوتن کو۔ دلیل پہلے مسئلہ میں گذر چکی کہ یہ عورت اپنے حق میں امین ہے اور اپنی سوتن اور غلام کے حق میں شاہدہ ہے اور امین کا قول صرف اسی کے حق میں معتبر ہوتا ہے نہ کہ غیر کے حق میں۔

ولا يتقن من احد الاشكال کا جواب ہے۔ اشکال یہ ہے کہ عورت کا قول اس کے حق میں اس لئے قبول کیا گیا ہے کہ وہ اپنے قول میں صادق ہے لیکن نار جہنم میں اللہ کے عذاب دینے کو پسند کرنے کے بارے میں اس کا خبر دینا قطعی طور پر جھوٹ ہے اس لئے کہ مسلمان عذاب جہنم کو پسند کرے یہ بات خلاف عقل ہے۔ بہر حال جب ہم کو اس عورت کے جھوٹا ہونے کا یقین ہے تو اس کا قول بالکل قبول نہ ہونا چاہئے۔ جواب یہ ہے کہ اس عورت کے جھوٹا ہونے کا یقین نہ کیا جائے کیونکہ عورت ویسے ہی ناقص العقل ہے مزید برآں یہ کہ جاہل بھی ہے اب ایسی حالت میں بسا اوقات شوہر کی جانب سے ایسی زیادتیاں اور مظالم ہوتے ہیں کہ عورت اس ناہنجار بددماغ سے چھٹکارا پانے کے لئے دوزخ کے عذاب کو بھی پسند کر لیتی ہے۔ لہذا عورت کا جھوٹا ہونا یقینی نہیں۔ اور جب عورت کا جھوٹا ہونا یقینی نہیں تو اس عورت کے حق میں حکم اس کی خبر کے ساتھ متعلق ہوگا۔ اگرچہ خبر کاذب ہی کیوں نہ ہو۔ اور اس کے غیر کے حق میں حکم اصل پر باقی رہے گا۔ اور وہ محبت ہے۔ یعنی محبت یا عذاب دوزخ کو پسند کرنا کسی دلیل سے معلوم نہیں ہوا۔ اس وجہ سے دوسرے کے حق میں ثابت نہیں ہوگا۔

شوہر نے کہا اذا حضت فانك طالق عورت نے خون دیکھا طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں

تک کہ تین دن تک خون جاری رہے

وَإِذَا قَالَ لَهَا إِذَا حَضَّتْ فَأَنْتِ طَالِقٌ فَرَأَتْ الدَّمَ لَمْ يَقَعْ الطَّلَاقُ حَتَّى يَسْتَمِرَّ ثَلَاثَةَ أَيَّامٍ لِأَنَّ مَا يَنْقَطِعُ دُونَهُ لَا يَكُونُ حَيْضًا فَإِذَا تَمَّتْ ثَلَاثَةُ أَيَّامٍ حَكَمْنَا بِالطَّلَاقِ مِنْ حَيْثُ حَاضَتْ لِأَنَّهُ بِالْإِمْتِدَادِ عُرِفَ أَنَّهُ مِنَ الرَّجَمِ فَكَانَ حَيْضًا مِنَ الْإِبْتِدَاءِ.

ترجمہ..... اور جب عورت سے کہا کہ جب تو حائضہ ہو تو تو طالق ہے پھر اس نے خون دیکھا تو طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں تک کہ تین روز تک برابر جاری رہے۔ کیونکہ جو خون تین دن سے کم منقطع ہوتا ہے وہ حیض نہیں ہوتا۔ پس جب تین دن پورے ہو گئے تو جس وقت سے وہ حائضہ ہوئی اسی وقت سے طلاق واقع ہونے کا حکم دیں گے۔ کیونکہ (تین دن تک) ممتد ہونے کی وجہ سے معلوم ہوا کہ یہ خون رحم کا ہے تو وہ شروع ہی سے حیض ہوا۔

تشریح..... اگر شوہر نے اپنی بیوی سے ان حضت فانت طالق کہا پھر اس عورت نے خون دیکھا تو محض خون دیکھنے سے طلاق واقع نہ ہوگی۔ یہاں تک کہ برابر تین دن تک خون جاری رہے۔ دلیل یہ ہے کہ ہمارے نزدیک اقل مدت حیض تین دن اور تین راتیں ہیں اور جو خون اس مدت سے کم میں منقطع ہو جائے گا وہ حیض نہیں ہوگا بلکہ استحاضہ ہوگا البتہ اگر پورے تین دن خون آیا تو جس وقت سے خون آنا شروع ہوا تھا اسی وقت سے طلاق واقع ہونے کا حکم لگا دیا جائے گا۔ کیونکہ تین دن تک خون ممتد ہونے کی وجہ سے معلوم ہو گیا کہ یہ خون رحم کا ہے لہذا اول امر ہی سے حیض شمار ہوگا۔

اگر شوہر نے کہا اذا حضت حیضۃ فانت طالق عورت کو طلاق واقع نہیں ہوگی یہاں

تک کہ عورت حیض سے پاک ہو جائے

وَلَوْ قَالَ لَهَا إِذَا حَضَّتْ حَيْضَةً فَأَنْتَ طَالِقٌ لَمْ تُطَلِّقْ حَتَّى تَطْهَرَ مِنْ حَيْضِهَا لِأَنَّ الْحَيْضَةَ بِالْهَاءِ هِيَ الْكَامِلَةُ مِنْهَا وَلِهَذَا حُمِلَ عَلَيْهِ فِي حَدِيثِ الْأَسْتِبْرَاءِ وَكَمَالَهَا بِإِنْتِهَائِهَا وَذَلِكَ بِالتَّطْهَرِ.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا کہ جب تو حائضہ ہو ایک حیض کر کے تو تو طالق ہے تو (یہ عورت) طالق نہ ہوگی۔ یہاں تک کہ اس حیض سے پاک ہو جائے کیونکہ حیضۃ ہاء (تاء) کے ساتھ حیض کامل ہے اور اسی وجہ سے حیض کامل پر محمول کیا جائے گا۔ حدیث استبراء میں۔ اور حیض کا کمال اس کی انتہا سے ہوتا ہے اور انتہا طہر سے ہوگی۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر مرد نے اپنی بیوی سے کہا اذا حضت حیضۃ فانت طالق تو یہ عورت مطلقہ نہ ہوگی یہاں تک کہ اپنے اس حیض سے پاک ہو جائے۔ دلیل یہ ہے کہ حیضۃ بالتاء حیض کامل کو کہتے ہیں اور حیض کا کمال اس کے ختم ہونے سے ہوگا اور ختم ہونا طہر سے ہوگا۔ اس وجہ سے ہم کہتے ہیں کہ طہر شروع ہونے پر طلاق واقع ہوگی اس سے پہلے نہیں۔ اسی وجہ سے حدیث استبراء میں بھی حیضۃ کو حیض کامل پر محمول کیا گیا ہے حدیث استبراء سے مراد یہ حدیث ہے لا توسطاً الحبالی حتی یضعن حملہن ولا الحبالی حتی یستبرأن بحیضہن رواہ ابو داؤد فی سننہ۔ حضور ﷺ نے فرمایا حاملہ عورتوں سے وطی نہ کی جائے یہاں تک کہ وہ اپنے حمل کو وضع کر دیں اور نہ وطی کی جائے غیر حاملہ عورتوں سے یہاں تک کہ ایک حیض کامل کے ساتھ استبراء کریں۔ اس حدیث میں حیضۃ سے مراد کامل حیض ہے (عتایہ یعنی شرح ہدایہ)

شوہر نے کہا انت طالق اذا صمت یوماً سورج غروب ہونے پر طلاق واقع ہو جائے گی

وَإِذَا قَالَتْ أَنْتَ طَالِقٌ إِذَا صُمْتَ يَوْمًا طَلَّقْتَ حِينَ تَغِيبُ الشَّمْسُ فِي الْيَوْمِ الَّذِي تَصُومُ لِأَنَّ الْيَوْمَ إِذَا قَرْنَ بِفِعْلِ مُمْتَدٍّ يُرَادُ بِهِ بَيَاضُ النَّهَارِ بِخِلَافِ مَا إِذَا قَالَ لَهَا إِذَا صُمْتَ لِأَنَّهُ لَمْ يَقْدِرْهُ بِمَعْيَارٍ وَقَدْ وَجَدَ الصَّوْمُ بِرُكْنِهِ وَشَرْطَهُ.

ترجمہ..... اور جب کہا تو طالق ہے جب تو نے ایک دن کا روزہ رکھا تو آفتاب غروب ہوتے ہی طالق ہو جائے گی اس دن میں جس دن روزہ رکھے گی۔ کیونکہ یوم جب فعل ممتد کے ساتھ مقرر ہو تو اس سے بیاض نہار مراد ہوتا ہے بخلاف اس صورت کے جب کہ عورت سے کہا جب تو روزہ

رکے۔ کیونکہ روزہ کو کسی معیار کے ساتھ مقدر نہیں کیا ہے۔ اور روزہ اپنے رکن اور شرط کے ساتھ پایا گیا۔

تشریح..... (مسئلہ): اگر شوہر نے اپنی بیوی سے انت طالق ادا صحت یوں کہا پھر اس عورت نے روزہ رکھا تو جس دن روزہ رکھا اس دن سورج غروب ہوتے ہی طلاق واقع ہو جائے گی۔ دلیل:- قاعدہ ہے کہ لفظ یوم فعل متعدی کے ساتھ مقترن ہو تو یوم سے مراد بیاض نہار ہوتا ہے نہ کہ مطلق وقت۔ اور یہاں صوم فعل متعدی ہے لہذا یوم سے مراد بیاض نہار ہوگا۔ اور وقوع طلاق کے لئے غروب تک پورے دن کا روزہ رکھنا شرط ہوگا۔ پس شرط پائے جاتے ہی طلاق واقع ہو جائے گی۔ اور یہی حکم ہے انت طالق ادا صحت صوما کا۔

اس کے برخلاف اگر شوہر نے انت طالق ادا صحت کہا بغیر لفظ یوم ذکر کئے تو اگر عورت نے بیت صوم تھوڑی دیر کا روزہ رکھ لیا تب بھی طلاق واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ شوہر نے روزہ کو کسی معیار یعنی یوم وغیرہ کے ساتھ مقدر نہیں کیا ہے۔ اور مطلقاً روزہ اپنے رکن اور شرط کے ساتھ پایا گیا اس وجہ سے طلاق واقع ہو جائے گی۔ روزہ کا رکن کھانے پینے اور جماع سے رکنا ہے اور شرط نیت اور حیض و نفاس سے پاک ہونا ہے۔

شوہر نے بیوی سے کہا اذا ولدت غلاما فانك طالق واحدة واذا ولدت جارية فانك

طالق فنتین لڑکا اور لڑکی دونوں کو جتنا کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَمَنْ قَالَ لِامْرَأَتِهِ إِذَا وَلَدْتَ غُلَامًا فَانْكِ طَالِقٌ وَاحِدَةٌ وَإِذَا وَلَدْتَ جَارِيَةً فَانْكِ طَالِقٌ ثَنَيْنِ فَوَلَدْتَ غُلَامًا وَ جَارِيَةً وَلَا يُدْرِي أَيُّهُمَا أَوَّلُ لَزِمَهُ فِي الْقَضَاءِ تَطْلِيقٌ وَ فِي التَّنْزُهِ تَطْلِيقَتَانِ وَ انْقَضَتْ الْعِدَّةُ لِأَنَّهَا لَوْ وَلَدْتَ الْغُلَامَ أَوَّلًا وَقَعَتْ وَاحِدَةٌ وَ تَنَقَّضَ عِدَّتُهَا بِوَضْعِ الْجَارِيَةِ ثُمَّ لَا تَقَعُ أُخْرَى بِهِ لِأَنَّهُ حَالَ انْقِضَاءِ الْعِدَّةِ وَلَوْ وَلَدْتَ الْجَارِيَةَ أَوَّلًا وَقَعَتْ تَطْلِيقَتَانِ وَ انْقَضَتْ عِدَّتُهَا بِوَضْعِ الْغُلَامِ ثُمَّ لَا يَقَعُ شَيْءٌ أُخْرَى بِهِ لِأَنَّهَا لَمَّا ذَكَرْنَا أَنَّ حَالَ الْإِنْقِضَاءِ فَإِذَا فِي حَالٍ يَقَعُ وَاحِدَةٌ وَ فِي حَالٍ يَقَعُ ثَنَانٌ فَلَا يَقَعُ الثَّانِيَةُ بِالشَّكِّ وَالْإِحْتِمَالِ وَالْأَوَّلَى أَنْ نَأْخُذَ بِالثَّنَيْنِ تَنَزُّهًا وَ احْتِيَاظًا وَ الْعِدَّةُ مُنْقَضَةٌ بِبَيِّنٍ لِمَا بَيَّنَّا.

ترجمہ..... اور جس شخص نے اپنی بیوی سے کہا کہ جب تو نے لڑکا جانا تو تو طالق بیک طلاق ہے اور اگر لڑکی جانی تو تو طالق بدو طلاق ہے پس اس عورت نے لڑکا اور لڑکی دونوں جے اور یہ معلوم نہیں کہ پہلا کون ہے تو اس کو قضاء ایک طلاق لازم ہوئی اور تنزہاً دو طلاقیں (لازم ہوں گی) اور عدت گذر گئی۔ کیونکہ اس نے پہلے لڑکا جانا تو ایک واقع ہوئی اور اس کی عدت گذر جائے گی لڑکی جننے سے۔ پھر وضع جاریہ سے دوسری واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ وہ عدت گذر نے کا وقت ہے اور اگر پہلے لڑکی جانی تو دو طلاقیں واقع ہو گئیں اور اس کی عدت لڑکا جننے سے پوری ہوگی۔ پھر اس کی وجہ سے دوسری واقع نہیں ہوگی۔ اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے ذکر کی ہے کہ (لڑکا جننے کا وقت) عدت گذر نے کا وقت ہے۔ پس اس وقت ایک حالت میں ایک واقع ہوگی۔ اور ایک حالت میں دو واقع ہوں گی۔ پس دوسری شک اور احتمال کی وجہ سے واقع نہیں ہوگی۔ اور ادلی یہ ہے کہ ہم دو کو اختیار کریں تنزہاً اور احتیاطاً اور عدت بالیقین ختم ہوگی اس دلیل کی وجہ سے جو ہم نے بیان کی ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ ایک مرد نے اپنی بیوی سے کہا اذا ولدت غلاما فانك طالق واحدة واذا ولدت جارية فانك طالق فنتین۔ اس کے بعد اس عورت نے لڑکا اور لڑکی دونوں کو جانا تو اس مسئلہ میں چند صورتیں ہیں:

(۱) اگر یہ معلوم ہو گیا کہ لڑکے کی ولادت پہلے ہوئی تو ایک طلاق واقع ہوئی اور اس عورت کی عدت لڑکی کی ولادت سے پوری ہو گئی کیونکہ حاملہ کی عدت وضع حمل ہوتی ہے اور اس کے بعد کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔

(۲) اور اگر یہ معلوم ہے کہ لڑکی کی ولادت پہلے ہوئی تو دو طلاقیں واقع ہوں گی۔

(۳) اور اگر زوجین میں اختلاف ہو گیا مثلاً شوہر کہتا ہے کہ لڑکے کی ولادت پہلے ہوئی اور بیوی کہتی ہے کہ لڑکی کی ولادت پہلے ہوئی تو شوہر کا قول معتبر ہوگا۔ کیونکہ وہ زیادتی طلاق کا منکر ہے۔

(۴) اور اگر معلوم نہیں کہ پہلے کس کی ولادت ہوئی جیسا کہ کتاب کا مسئلہ ہے تو اس صورت میں قضاء ایک طلاق واقع ہوگی کیونکہ ایک کا واقع ہونا یقیناً ثابت ہے اور دوسری کے واقع ہونے میں شک ہے۔ البتہ دیا یا اور تنہا دو طلاقیں واقع ہوں گی۔

دلیل اس کی یہ ہے کہ اگر اولاً غلام کی ولادت ہوئی تو ایک طلاق واقع ہوگئی اور جاریہہ جننے کی وجہ سے اس کی عدت گزر گئی کیونکہ لڑکا جننے کے بعد یہ عورت حاملہ ہے اور حاملہ کی عدت وضع حمل ہے پھر اس وضع جاریہہ سے اور کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اس لئے کہ یہ وقت انقضاء عدت کا وقت ہے اور انقضاء عدت کا وقت زوال نکاح کا وقت ہے اور مزیل زوال کے وقت کچھ عمل نہیں کرتا ہے۔ اور اگر جاریہہ کی ولادت اولاً ہوئی تو دو طلاقیں ہوں گی اور وضع غلام سے اس کی عدت پوری ہوگئی۔ کیونکہ یہ عورت جاریہہ کی ولادت کے بعد حاملہ ہے اور حاملہ کی عدت وضع حمل ہے۔ پھر اس وضع غلام سے دوسری کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی سابقہ دلیل کی وجہ سے کہ یہ انقضاء عدت کا وقت ہے خلاصہ یہ کہ ایک حالت میں ایک طلاق واقع ہوگی۔ اور ایک حالت میں دو واقع ہوں گی۔ پس ایک کا واقع ہونا بالیقین ہے اور دوسری کے واقع ہونے میں شک اور احتمال ہے اور شک کی وجہ سے طلاق واقع نہیں ہوتی اس وجہ سے قضاء ایک طلاق واقع ہوگی اور بہتر یہ ہے کہ احتیاطاً دو واقع ہوں۔ اور عدت بالیقین گزر گئی سابقہ دلیل کی وجہ سے۔

شوہر نے منکوحہ سے کہا ان کلمت ابا عمر و ابا یوسف فانت طالق ثلاثا پھر ایک طلاق دے دی بابتہ ہوگئی اور اس کی عدت گزر گئی پھر اس نے ابو عمرو سے اس حال میں کلام کیا وہ اس کی بیوی نہیں تھی پھر عورت سے نکاح کر لیا پھر عورت نے ابو یوسف سے کلام کیا اس حال میں کہ وہ بیوی ہے تو کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَاِنْ قَالَ لَهَا اِنْ كَلِمَتِ اَبَا عَمْرٍ وَاَبَا يُوْسُفَ فَاَنْتَ طَالِقٌ ثَلَاثًا ثُمَّ طَلَّقَهَا وَاحِدَةً فَبَاَنْتَ وَانْقَضَتْ عِدَّتُهَا فَكَلِمَتِ اَبَا عَمْرٍ وَاَبَا يُوْسُفَ فَكَلِمَتِ اَبَا يُوْسُفَ فَهِيَ طَالِقٌ ثَلَاثًا مَعَ الْوَاحِدَةِ الْاَوَّلَى وَقَالَ زُفَرٌ لَا يَقَعُ وَهَذِهِ عَلَى وَجْهِهٖ اَمَّا اِنْ وَجَدَ الشَّرْطَانِ فِي الْمَلِكِ فَيَقَعُ الطَّلَاقُ وَهَذَا ظَاهِرٌ اَوْ وَجَدَ فِي غَيْرِ الْمَلِكِ فَلَا يَقَعُ اَوْ وَجَدَ الْاَوَّلُ فِي الْمَلِكِ وَالثَّانِي فِي غَيْرِ الْمَلِكِ فَلَا يَقَعُ اَيْضًا لِاَنَّ الْجَزَاءَ لَا يَنْزِلُ فِي غَيْرِ الْمَلِكِ فَلَا يَقَعُ اَوْ وَجَدَ الْاَوَّلُ فِي غَيْرِ الْمَلِكِ وَالثَّانِي فِي الْمَلِكِ وَهِيَ مَسْأَلَةُ الْكِتَابِ الْخِلَافِيَّةِ لَهُ اِغْتِبَارُ الْاَوَّلِ بِالثَّانِي اِذْهُمَا فِي حُكْمِ الطَّلَاقِ كَشَيْءٍ وَاحِدٍ وَلَنَا اَنَّ صِحَّةَ الْكَلَامِ بِأَهْلِيَّةِ الْمُتَكَلِّمِ اِلَّا اَنَّ الْمَلِكَ يُشْتَرَطُ حَالَةُ التَّغْلِيْقِ لِيَصِيرَ الْجَزَاءُ غَالِبَ الْوُجُوْدِ لِاسْتِصْحَابِ الْحَالِ فَيَصِحُّ الْيَمِيْنُ وَعِنْدَ تَمَامِ الشَّرْطِ لِيَنْزِلَ الْجَزَاءُ لِأَنَّهُ لَا يَنْزِلُ اِلَّا فِي الْمَلِكِ وَفِيهَا بَيِّنٌ ذَلِكَ الْحَالُ حَالُ بَقَاءِ الْيَمِيْنِ فَيَسْتَغْنَى عَنْ قِيَامِ الْمَلِكِ اِذْ بَقَاءُهُ بِمَحَلِّهِ وَهُوَ الذِّمَّةُ.

ترجمہ..... اور اگر شوہر نے اپنی منکوحہ سے کہا کہ اگر تو نے ابو عمرو اور ابو یوسف سے کلام کیا تو تو مطلقہ ثلاثہ ہے پھر اس کو ایک طلاق دیدی سو وہ بابتہ ہوگئی اور اس کی عدت پوری ہوگئی۔ پھر کلام کیا ابو عمرو سے پھر اس سے نکاح کیا پھر ابو یوسف سے کلام کیا تو یہ عورت مطلقہ ثلاثہ ہے پہلی ایک کے ساتھ اور

امام زفرؒ نے فرمایا کہ تین واقع ہوں گی اور یہ مسئلہ چند صورتوں پر ہے یا تو دونوں شرطیں ملک میں پائی جائیں گی۔ (یعنی ابو عمرو اور ابو یوسف دونوں کے ساتھ بحالت نکاح کلام کرے گی) تو طلاق واقع ہوگی۔ اور یہ ظاہر ہے یا دونوں غیر ملک میں پائی جائیں گی تو واقع نہیں ہوگی۔ یا اول ملک میں اور ثانی غیر ملک میں پائی جائے گی تو بھی واقع نہ ہوگی۔ کیونکہ جزاء غیر ملک میں نہیں اترتی پس واقع نہیں ہوگی۔ یا اول غیر ملک میں اور ثانی ملک میں پائی جائے گی اور یہی کتاب کا مختلف فیہ مسئلہ ہے امام زفرؒ کی دلیل یہ ہے کہ اول کا دوسری پر قیاس ہے اس لئے کہ دونوں طلاق کے حکم میں شی واحد کے مانند ہیں اور ہماری دلیل یہ ہے کہ کلام کا صحیح ہونا شکم کی لیاقت کے ساتھ ہے مگر یہ کہ ملک کی شرط کی گئی تعلیق کے وقت۔ تاکہ جزاء غالب الوجود ہو سکے۔ اصحاب حال کی وجہ سے تاکہ قسم صحیح ہو۔ اور شرط پوری ہونے کے وقت تاکہ جزاء اترے کیونکہ جزاء نہیں اترتی مگر ملک میں۔ اور ان دونوں کے درمیان بقاء یمین کی حالت ہے پس قسم قیام ملک سے مستغنی ہوگی اس لئے کہ قسم کی بقاء اپنے محل کے ساتھ ہے اور وہ (حالف کا) ذمہ ہے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر شوہر نے اپنی منکوحہ سے کہا ان کلمت ابا عمرو و ابا یوسف فانت طالق فلاخا۔ پھر شوہر نے اس کو ایک طلاق دیدی۔ پس وہ باندھ ہوگی اور اس کی عدت پوری ہوگی۔ پھر عورت نے ابو عمرو کے ساتھ اس حال میں کلام کیا کہ وہ بیوی نہیں ہے۔ پھر اس عورت کو نکاح میں لے لیا پھر اس عورت نے ابو یوسف کے ساتھ اس حال میں کلام کیا کہ وہ بیوی ہے تو اس صورت میں پہلی ایک کے ساتھ مل کر تین طلاقیں کے ساتھ مطلقہ ہوگی۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ واقع نہیں ہوں گی۔

صاحب ہدایہ فرماتے ہیں کہ اس مسئلہ کی چند صورتیں ہیں۔ اول یہ کہ دونوں شرطیں ملک میں پائی جائیں۔ اس صورت میں بالاتفاق طلاق واقع ہوگی۔ کیونکہ شرط طلاق ملک میں پائی گئی دوم یہ کہ دونوں شرطیں غیر ملک میں پائی جائیں اس صورت میں بالاتفاق واقع نہیں ہوگی۔ سوم یہ کہ شرط اول ملک میں اور شرط ثانی غیر ملک میں پائی جائے اس صورت میں بھی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دلیل یہ کہ جزاء یعنی طلاق غیر ملک میں نہیں اترتی لہذا طلاق واقع نہیں ہوگی۔ چہارم یہ کہ شرط اول غیر ملک میں اور شرط ثانی ملک میں پائی جائے۔ یہ مسئلہ کتاب ہے جو ہمارے اور امام زفرؒ کے مابین مختلف فیہ ہے۔

مسئلہ..... کتاب میں امام زفرؒ کی دلیل شرط اول کا شرط ثانی پر قیاس ہے اس کے دو مطلب ہیں ایک یہ کہ شرط ثانی اگر غیر ملک میں پائی جائے تو جزاء یعنی طلاق واقع نہیں ہوتی۔ اسی طرح جب شرط اول غیر ملک میں پائی جائے تو طلاق واقع نہ ہونی چاہیے۔ دوسرا مطلب اول کو ثانی پر قیاس کرنے کا یہ ہے کہ جس طرح شرط ثانی کے وقت وقوع طلاق کے لئے ملک شرط ہے ایسے ہی شرط اول کے پائے جانے کے وقت بھی وقوع طلاق کے لئے ملک شرط ہونی چاہیے اس لئے کہ یہ دونوں شرطیں طلاق کے حکم میں (یعنی طلاق ان دونوں کے ساتھ واقع ہوگی) شرط واحد کے مرتبہ میں ہے۔ اور اگر شرط واحد ہوتی تو بغیر ملک کے طلاق واقع نہ ہوتی۔ پس ایسے ہی یہاں بھی بغیر ملک کے طلاق واقع نہیں ہوگی۔

ہماری دلیل..... یہ ہے کہ کلام یمین کا صحیح ہونا شکم کی لیاقت اور اہلیت سے ہے اور شکم عاقل بالغ ہونے کی وجہ سے اہلیت یمین کا حامل ہے۔ اس وجہ سے کلام یمین درست ہو گیا اور اس یمین کا محل حالف کا ذمہ ہے۔

الا ان المملک سے ایک سوال مقدر کا جواب ہے۔

سوال یہ ہے کہ جب صحت کلام کے لئے اہلیت شکم کافی ہے اور محل یمین حالف کا ذمہ ہے تو پھر تعلیق کے وقت ملک کی شرط کیوں لگائی گئی۔

جواب یہ ہے کہ تعلیق کے وقت ملک کی شرط اس لئے لگائی ہے تاکہ جزاء غالب الوجود ہو سکے۔ دلیل استصحاب حال کی وجہ سے۔ استصحاب حال کہتے ہیں ابقاء ما کان علی ما کان لعدم الدلیل المزیل یعنی دلیل مزیل کے نہ ہونے کی وجہ سے جو چیز جیسی تھی اس کو ویسی ہی باقی رکھنا۔ حاصل یہ کہ جب تعلیق کے وقت ملک موجود ہے تو غالب گمان یہی ہے کہ وجود شرط کے وقت تک موجود رہے گی اصحاب حال کی وجہ سے اگرچہ ملک کے زائل ہونے کا اس وقت بھی ہے بہر حال جب جزاء غالب الوجود ہے تو یمین درست ہوگی اور تمام شرط کے وقت بقاء ملک کی شرط اس لئے لگائی گئی ہے تاکہ جزاء اتر سکے۔ یعنی تحقیق ہو سکے۔ کیونکہ وجود جزاء ملک میں تحقیق ہو سکتا ہے نہ کہ غیر ملک میں اور ان دو حالتوں کے

کتاب الطلاق ۳۱۲ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
درمیان بقاء یمین کی حالت ہے اور بقاء یمین ملک کی محتاج نہیں ہوتی۔ کیونکہ یمین کی بقاء اس کے مکمل کے ساتھ ہوتی ہے اور مکمل حالف کا ذمہ ہے جو ہر
وقت موجود ہے۔ اس لئے درمیان کے زمانہ میں ملک کا ہونا لازم قرار نہیں دیا گیا۔ واللہ اعلم بالصواب

شوہر نے کہا ان دخلت الدار فانت طالق ثلاثا پھر دو طلاقیں دیں اس نے دوسرے سے
نکاح کیا اس نے دخول بھی کر لیا پھر شوہر ثانی سے مطلقہ شوہر اول کے نکاح میں آئی اب یہ گھر میں
داخل ہوئی کتنی طلاقیں واقع ہوں گی

وَأَنَّ قَالَ لَهَا إِنَّ دَخَلْتَ الدَّارَ فَأَنْتِ طَالِقٌ ثَلَاثًا فَطَلَّقَهَا ثَلَاثِينَ وَتَزَوَّجَتْ زَوْجًا آخَرَ وَدَخَلَ بِهَا ثُمَّ عَادَتْ إِلَى
الْأَوَّلِ فَدَخَلَ الدَّارَ طَلَّقَتْ ثَلَاثًا عِنْدَ أَبِي حَنِيفَةَ وَ أَبِي يُوسُفَ وَقَالَ مُحَمَّدٌ هِيَ طَالِقٌ مَا بَقِيَ مِنَ الطَّلَاقِ وَ
هُوَ قَوْلُ زُفَرٍ وَ أَصْلُهُ أَنَّ الزَّوْجَ الثَّانِي يَهْدِمُ مَا دُونَ الثَّلَاثِ عِنْدَهُمَا فَتَعُودُ إِلَيْهِ بِالثَّلَاثِ وَ عِنْدَ مُحَمَّدٍ وَ زُفَرٍ لَا
يَهْدِمُ مَا دُونَ الثَّلَاثِ فَتَعُودُ إِلَيْهِ بِمَا بَقِيَ وَ سَنُبَيِّنُ مِنْ بَعْدُ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى.

ترجمہ..... اور اگر مرد نے اپنی بیوی سے کہا اگر تو گھر میں داخل ہوئی تو تو تین طلاقوں کے ساتھ مطلقہ ہے۔ پھر اس کو دو طلاقیں (خنجر) دیدیں اور
اس عورت نے زوج آخر کے ساتھ نکاح کیا اور اس کے ساتھ دخول کیا۔ پھر وہ زوج اول کے پاس لوٹ آئی پھر گھر میں داخل ہوئی تو وہ تین طلاقوں
کے ساتھ مطلقہ ہوگی ابو حنیفہ اور ابو یوسف کے نزدیک اور امام محمدؒ نے فرمایا کہ وہ ماہی من الطلاقات (ایک) کے ساتھ طالقہ ہے اور یہی قول امام زفرؒ
کا ہے اور اختلاف کی اصل یہ ہے کہ زوج ثانی شیخین کے نزدیک مادون الثلاث کو منہدم کر دیتا ہے سو وہ زوج اول کی طرف (نئی) تین کے ساتھ
لوٹے گی۔ اور امام محمدؒ اور امام زفرؒ کے نزدیک (زوج ثانی) مادون الثلاث کو منہدم نہیں کرتا ہے سو وہ اس کی طرف ماہی کے ساتھ لوٹے گی۔ اور ہم
عنقریب انشاء اللہ بیان کریں گے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ اگر مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا ان دخلت الدار فانت طالق ثلاثا۔ پھر اس نے اس عورت کو دو طلاقیں
خنجر (نوری) دیدیں۔ اس عورت نے عدت پوری ہونے کے بعد دوسرے شوہر سے شادی رچالی اور شوہر ثانی نے اس کے ساتھ دخول بھی کر لیا۔ پھر
شوہر ثانی سے مطلقہ ہو کر اور عدت گزار کر شوہر اول کے نکاح میں آئی۔ اب یہ عورت گھر میں داخل ہوئی تو شیخین کے نزدیک اس پر تین طلاقیں واقع
ہوں گی۔ اور امام محمدؒ کے نزدیک ماہی یعنی ایک واقع ہوں گی۔ اور یہی قول امام زفرؒ کا ہے اور اسی کے قائل امام شافعیؒ امام مالکؒ اور امام احمدؒ ہیں۔
بنیاد اختلاف یہ ہے کہ شیخین کے نزدیک زوج ثانی مادون الثلاث کو منہدم کر دیتا ہے پس یہ عورت زوج اول کے پاس تین طلاقوں کے ساتھ
لوٹے گی۔ اور امام محمدؒ کے نزدیک زوج ثانی مادون الثلاث کو منہدم نہیں کرتا۔ لہذا یہ عورت ماہی من الطلاق کے ساتھ لوٹے گی۔ یہ مسئلہ تفصیل کے
ساتھ ان شاء اللہ بعد میں آئے گا۔

شوہر نے کہا ان دخلت الدار فانت طالق ثلاثا پھر کہا انت طالق ثلاثا اس نے
دوسرے سے نکاح کیا اس نے دخول بھی کیا پھر پہلے شوہر کی طرف لوٹ کر آئی اور گھر میں داخل
ہوئی شیء واقع نہیں ہوگی

وَأَنَّ قَالَ لَهَا إِنَّ دَخَلْتَ الدَّارَ فَأَنْتِ طَالِقٌ ثَلَاثًا ثُمَّ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ ثَلَاثًا فَتَزَوَّجَتْ غَيْرَهُ وَدَخَلَ بِهَا ثُمَّ رَجَعَتْ إِلَى

الْأَوَّلِ فَدَخَلَتْ الدَّارَ لَمْ يَقَعْ شَيْءٌ وَقَالَ زَوْجَرُ بَقَعِ الثَّلَاثَ لِأَنَّ الْجَزَاءَ فَلْتَ مُطْلَقٌ لَا طَلَاقَ اللَّفْظُ وَقَدْ بَقِيَ
إِحْتِمَالٌ وَقُوعُهَا فَيَبْقَى الْيَمِينُ وَلَنَا أَنَّ الْجَزَاءَ طَلَقَاتُ هَذَا الْمَلِكِ لِأَنَّهَا هِيَ الْمَانِعَةُ لِأَنَّ الظَّاهِرَ عِزُّ مَا
يَحْدِثُ وَالْيَمِينُ تَعْقِدُ لِلْمَنْعِ أَوْ الْحَمْلِ وَإِذَا كَانَ الْجَزَاءُ مَا ذَكَرْنَاهُ وَقَدْ فَاتَ بَسْجِيزِ الثَّلَاثِ الْمُبْطِلِ
لِلْمَعْلِيَةِ فَلَا تَبْقَى الْيَمِينُ بِخِلَافِ مَا إِذَا أَبَانَهَا لِأَنَّ الْجَزَاءَ بَاقٍ لِبَقَاءِ مَحَلِّهِ.

ترجمہ..... اور اگر عورت سے کہا کہ اگر تو گھر میں داخل ہوئی تو تو تین طلاقیں کے ساتھ طالق ہے پھر کہا تو مطلقہ ثلاث ہے۔ پھر اس کے علاوہ سے
نکاح کیا اور (زوج ثانی نے) اس کے ساتھ دخول بھی کر لیا۔ پھر وہ زوج اول کی طرف لوٹ آئی پھر گھر میں داخل ہوئی تو کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔
اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ تین واقع ہوں گی۔ کیونکہ تین مطلق ہے لفظ کے مطلق ہونے کی وجہ سے۔ اور طلاقیں کے واقع ہونے کا احتمال بھی باقی ہے تو قسم
بھی باقی رہے گی۔ اور ہماری دلیل یہ ہے کہ جزاء اس ملک کی (تین) طلاقیں ہیں۔ کیونکہ یہی تین طلاقیں (دخول دار سے) روکنے والی ہیں۔ کیونکہ جو
ملک (دوسرے شوہر کے بعد) پیدا ہو وہ بظاہر معدوم ہے اور یحییٰ منعقد کی جاتی ہے (کسی کام سے) روکنے کے لئے یا (کسی کام کے کرنے پر) آباد
کرنے کے لئے۔ اور جب جزاء وہ ہے جو ہم نے ذکر کیا حالانکہ (جزاء) فوت ہوگئی۔ تین طلاقیں بالفعل دے کر جو محلیت کو باطل کرنے والی ہیں۔
پس قسم بھی باقی نہ رہے گی۔ بخلاف اس صورت کے جبکہ اس کو بائنہ کیا ہے۔ کیونکہ جزاء باقی ہے اس کے کل کے باقی ہونے کی وجہ سے۔

تشریح..... صورت مسئلہ یہ ہے کہ مرد نے اپنی منکوحہ سے کہا اِن دَخَلْتُ الدَّارَ فَانْتَ طَالِقٌ ثَلَاثًا پھر شوہر نے انت طالق ثلاثاً کے ذریعہ
بیوی کو تین طلاقیں بالفعل دیدیں۔ عورت نے عدت پوری کرنے کے بعد دوسرے شوہر سے شادی کر لی اور اس شوہر ثانی نے اسی کے ساتھ دخول
بھی کر لیا۔ پھر جب زوج ثانی نے اس کو طلاق دی اور اس نے عدت گزار کر زوج اول سے نکاح کیا اور گھر میں داخل ہوگئی تو ہمارے علماء ثلاثہ کے
نزدیک کوئی طلاق واقع نہیں ہوگی۔ اور امام زفرؒ نے فرمایا کہ تین طلاقیں واقع ہو جائیں گے۔

امام زفرؒ کی دلیل..... یہ ہے کہ جزاء ثلاث مطلق ہے اور یہ اطلاق لفظ ثلاث کے مطلق ہونے کی وجہ سے ہے۔ پس یہ کلام مطلقاً تین طلاقیں کو
شامل ہوگا۔ خواہ انی الحال اس کی ملک میں ہوں یا آئندہ زمانہ میں ملک میں آئیں۔ اور لفظ مطلق مقید کو شامل نہیں ہوتا۔ کیونکہ مقید مطلق کی حد
ہے۔ لہذا مطلق تین طلاقیں موجودہ ملک کی قید کے ساتھ مقید نہیں ہوں گی۔ اور مطلق تین طلاقیں کے واقع ہونے کا احتمال بھی باقی ہے۔ بایں
کہ زوج ثانی سے نکاح کرنے کے بعد اس کو اپنے نکاح میں لے آئے۔ پس جب یحییٰ باقی ہے اور محل (عورت) موجود ہے تو جزاء (تین
طلاقیں) واقع ہو جائے گی۔

اوز ہماری دلیل..... یہ ہے کہ جزاء مطلق تین طلاقیں نہیں، بلکہ اس ملک موجودہ کی تین طلاقیں ہیں۔ کیونکہ جزاء وہ ہوتی ہے جو بشرط سے
روکنے والی یا جو بشرط پر آبادہ کرنے والی۔ اس لئے کہ یحییٰ انہی دو مقعدوں میں سے ایک کے لئے منعقد کی جاتی ہے اور یہاں دخول دار سے
روکنے والی اسی ملک کی تین طلاقیں ہیں نہ کہ بعد میں پیدا ہونے والی طلاقیں۔ اور جو ملک زوج ثانی کے بعد پیدا ہوتی ہے وہ بظاہر معدوم ہے۔
بہر حال یہ ثابت ہو گیا کہ جزاء اسی ملک کی تین طلاقیں ہیں اور اس ملک کی تین طلاقیں شوہر بالفعل دے چکا ہے۔ لہذا یحییٰ باقی نہ رہی کیونکہ یحییٰ
کی بقاء شرط اور جزاء کے ساتھ ہے اور جزاء جو یحییٰ کا ایک جز ہے وہ فوت ہوگئی اور قاعدہ ہے کہ جزاء کے فوت ہونے سے کل فوت ہو جاتا ہے اس وجہ
سے یحییٰ ہی فوت ہوگئی۔ پس جب یحییٰ باقی نہیں رہی تو عورت کے گھر میں داخل ہونے سے اس پر کوئی طلاق واقع نہ ہوگی۔

اس کے برخلاف اگر شوہر نے اِن دَخَلْتُ الدَّارَ فَانْتَ طَالِقٌ ثلاثاً کہنے کے بعد اس عورت کو ایک طلاق یا دو طلاقیں سے بائنہ کر دیا پھر زوج
ثانی سے نکاح کے بعد زوج اول کی طرف لوٹ آئی تو ابھی ساہمہ یحییٰ باقی ہے۔ کیونکہ محل آئے باقی ہونے کی وجہ سے یحییٰ باقی ہے۔ اور مطلب اگر یہ

عورت مکان میں داخل ہوگی تو اس پر تین طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ واللہ اعلم بالصواب۔

شوہر نے بیوی سے کہا، جب میں تجھ سے جماع کروں تجھے تین طلاق اس نے جماع کیا پس جب التقاء ختانین ہوا تو تین طلاق واقع ہو جائیں گی اگر ایک گھڑی پڑا رہا تو مہر واجب نہیں اگر نکالا پھر داخل کیا پھر مہر واجب ہے

وَلَوْ قَالَ لَا مُرَائِيَّ إِذَا جَامَعْتُكَ فَانْتِ طَالِقٌ ثَلَاثًا فَجَامَعَهَا فَلَمَّا انْقَضَى الْخَتَانَانِ طُلِقَتْ ثَلَاثًا وَإِنْ لَبِثَ سَاعَةً لَمْ يَجِبْ عَلَيْهِ الْمَهْرُ وَإِنْ أَخْرَجَهُ ثُمَّ أَدْخَلَهُ وَجَبَ عَلَيْهِ الْمَهْرُ وَكَذَا إِذَا قَالَ لَا مَتِي إِذَا جَامَعْتُكَ فَانْتِ حُرَّةٌ وَعَنْ أَبِي يُوسُفَ أَنَّهُ أَوْجَبَ الْمَهْرَ فِي الْفُضْلِ الْأَوَّلِ أَيْضًا لَوْ جُودَ الْجَمَاعُ بِالْإِدْخَالِ عَلَيْهِ إِلَّا أَنَّهُ لَا يَجِبُ عَلَيْهِ الْحَدُّ لِلِاتِّحَادِ وَجَهُ الظَّاهِرِ أَنَّ الْجَمَاعَ إِذَا دَخَلَ الْفَرْجَ فِي الْفَرْجِ وَلَا دَوَامَ لِلِادْخَالِ بِخِلَافِ مَا إِذَا أَخْرَجَ ثُمَّ أَوْلَجَ لِأَنَّهُ وَجَدَ الْإِدْخَالَ بَعْدَ الطَّلَاقِ إِلَّا أَنَّ الْحَدَّ لَا يَجِبُ لِشَبْهَةِ الْإِتِّحَادِ بِالنَّظَرِ إِلَى الْمَجْلِسِ وَالْمَقْصُودِ وَإِذَا لَمْ يَجِبِ الْحَدُّ وَجَبَ الْعَقْرُ إِذَا لَوْطَى لَا يَخْلُو عَنْ أَحَدِهِمَا وَلَوْ كَانَ الطَّلَاقُ رَجْعِيًّا يَصِيرُ مُرَاجَعًا بِالسُّبُاطِ عِنْدَ أَبِي يُوسُفَ خِلَافًا لِمُحَمَّدٍ لَوْ جُودَ الْمَسَاسُ وَلَوْ نَزَعَ ثُمَّ أَوْلَجَ صَارَ مُرَاجَعًا بِالْإِجْمَاعِ لَوْ جُودَ الْجَمَاعُ.

ترجمہ..... اور اگر (کسی نے) اپنی بیوی سے کہا کہ جب میں تجھ سے جماع کروں تو تو تین طلاقیں کے ساتھ طالق ہے۔ پھر اس نے اس عورت سے جماع کیا۔ پس جب ختانین باہم مل گئے (یعنی دخول پایا گیا) تو تین طلاقیں پڑ گئیں اور اگر وہ تھوڑی دیر ٹھہرا رہا تو اس پر مہر واجب نہیں ہوا۔ اور اگر اس نے اس کو نکالا پھر اس کو داخل کیا تو اس پر مہر واجب ہوگا۔ اور ایسے ہی جب اپنی باندی سے کہا کہ جب میں تجھ سے جماع کروں تو تو آزاد ہے اور ابو یوسف سے (نوادار) میں روایت ہے کہ انہوں نے پہلی صورت میں بھی مہر واجب کیا ہے۔ جماع کے پائے جانے کی وجہ سے اس پر مدامت کے ذریعہ، مگر یہ کہ اس پر حد واجب نہیں ہوگی۔ اتحاد کی وجہ سے اور ظاہر روایت کی وجہ یہ ہے کہ جماع فرج کو فرج میں داخل کرنے کا نام ہے اور ادخال کے لئے کوئی دوام نہیں ہے۔ بخلاف اس صورت کے جبکہ نکالا پھر داخل کیا۔ کیونکہ (اس صورت) میں ادخال طلاق کے بعد پایا گیا ہے۔ مگر یہ کہ حد واجب نہیں ہوگی۔ اتحاد کے شبہ کی وجہ سے مجلس اور مقصود کی طرف نظر کرتے ہوئے اور جب حد واجب نہیں ہوئی تو عقر واجب ہوگا۔ اس لئے کہ وہی ان دونوں میں سے کسی ایک سے خالی نہیں ہوگی۔ اور اگر طلاق رجعی ہے تو (دو شوہر) ٹھہرنے کی وجہ سے رجوع کرنے والا نہیں ہوگا۔ ابو یوسفؒ کے نزدیک خلاف ہے امام محمدؒ کا۔ مساس کے پائے جانے کی وجہ سے اور اگر نکالا پھر داخل کیا تو بالا جماع رجوع کرنے والا ہوگا۔ جماع کے پائے جانے کی وجہ سے۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ شوہر نے اپنی بیوی سے کہا اذا جامعتك فانتي طالق ثلاثا پھر اس نے اپنی بیوی کے ساتھ جماع کیا حتیٰ کہ مرد نے اپنی شرمگاہ کو عورت کی شرمگاہ میں داخل کر دیا تو عورت پر تین طلاقیں واقع ہو گئیں۔ پس اب اگر یہ شخص اسی حالت میں تھوڑی دیر ٹھہرا رہا تو باوجودیکہ یہ ٹھہرا حرام ہے لیکن اس شخص پر اس ٹھہرنے کی وجہ سے مہر (عقر) واجب نہیں ہوگا۔ اور اگر اس شخص نے اپنی شرمگاہ کو عورت کی شرمگاہ سے باہر نکالا اور پھر اندر داخل کیا تو اس صورت میں اس وظی حرام کی وجہ سے مہر (عقر) واجب ہو گیا۔ اور ایسے ہی ٹھہرنے کی وجہ سے مہر (عقر) واجب نہیں ہوگا جبکہ موٹی نے اپنی باندی سے اذا جامعتك فانتي حرة کہا۔ اور امام ابو یوسفؒ سے نوادر میں روایت ہے کہ پہلی صورت میں بھی مہر یعنی عقر واجب ہوگا۔ امام

اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ۔ جلد چہارم ۳۱۵ کتاب الطلاق
ابو یوسف کی دلیل یہ ہے کہ دخول کے بعد دوام علی الملبس ابتدائی دخول کے مرتبہ میں ہے۔ پس گویا اس شخص نے تین طلاقیں واقع ہونے کے بعد
جماع کیا ہے اور ظاہر ہے کہ مطلقہ مغفلہ سے وطی کرنا حرام ہے اور وطی حرام کی وجہ سے عقر واجب ہوتا ہے۔ اس وجہ سے اس صورت میں بھی عقر
واجب ہوگا (عقر سے مراد مہر مثل ہوتا ہے)۔

مگر یہ اشکال ہوگا کہ جب دوام علی الملبس ابتدائی دخول کے مرتبہ میں ہے۔ اور یہ وطی حرام ہے اور وطی حرام کی وجہ سے حد زنا واجب ہو جاتی
ہے۔ لہذا اس جگہ اس شخص پر حد زنا واجب ہونی چاہیے۔ حالانکہ امام ابو یوسف بھی اس صورت میں وجوب حد کے قائل نہیں ہیں۔ جواب بلاشبہ حد
زنا واجب ہونی چاہیے تھی لیکن اتحاد جماع کی وجہ سے شبہ ہو گیا۔ یعنی ادخال حلال لبت حرام کے ساتھ مقصود یعنی قضاء شہوت کے اعتبار سے محمد
ہو گیا۔ پس جماع تو ایک ہی ہے لیکن اس کا اول موجب حد نہیں ہے۔ البتہ اس کا آخر موجب حد ہے۔ پس چونکہ اس اتحاد کی وجہ سے وجوب حد میں
شبہ ہو گیا۔ اس لئے حد ساقط ہو گئی اور ظاہر الروایت کی وجہ استدلال یہ ہے کہ جماع کہتے ہیں مرد کی شرمگاہ کو عورت کی شرمگاہ میں داخل کرنا اور تین
طلاقیں کے بعد یہ معنی پائے نہیں گئے۔ لہذا وطی حرام نہ ہونے کی وجہ سے مہر (عقر) واجب نہیں ہوگا۔

ولادوام لسلاد خال کا مطلب یہ ہے کہ دوام کے لئے ابتداء کا حکم اس جگہ ہوگا جہاں دوام ہو اور جماع نام ہے ادخال کا اور ادخال کے لئے
کوئی دوام نہیں ہوتا۔ لہذا اس شخص کے اپنی شرمگاہ کو باہر نکالنے سے پہلے پہلے ایک ہی جماع کہلائے گا۔
ہاں البتہ اگر اس شخص نے اپنی شرمگاہ کو باہر نکالا اور پھر داخل کیا تو یہ ادخال طلاق کے بعد ہوا۔ اس کی وجہ سے اس عورت کے لئے عقر واجب
ہو جائے گا۔ لیکن حد زنا اس صورت میں بھی واجب نہیں ہوگی۔ کیونکہ ادخال اور اخراج کے درمیان اتحاد کا شبہ پیدا ہو گیا۔ اس وجہ سے کہ دونوں کی
مجلس فحی ایک ہے۔ اور مقصود یعنی قضاء شہوت بھی ایک ہے۔ پس جب حد واجب نہیں ہوئی تو عقر ضرور واجب ہوگا۔ کیونکہ وطی حرام کی وجہ سے ان
دونوں میں سے ایک ضرور واجب ہوتا ہے۔ حد واجب ہو یا عقر۔

اور اگر مرد نے اپنی بیوی سے کہا اذا جامعتک فانت طالق واحدہ یہ کہنے کے بعد جماع کر لیا تو اس عورت پر طلاق رجعی واقع ہوگی۔ پس
اب اگر یہ اسی حال میں ٹھہرا تو رجعت بالاتفاق ثابت ہو جائے گی مگر ابو یوسف کے نزدیک۔ اس وجہ سے کہ ٹھہراؤ بحولہ ابتداء دخول کے ہے۔
پس طلاق کے بعد وطی پائی گئی اس لئے رجعت ثابت ہو گئی۔ اور امام محمد کے نزدیک ٹھہراؤ کی وجہ سے رجعت ثابت نہیں ہوئی بلکہ اس لئے کہ مرد نے
شہوت کے ساتھ مس کیا ہے اور اگر اس شخص نے داخل کرنے کے بعد نکال لیا اور پھر داخل کر دیا تو بالاتفاق رجعت ثابت ہو جائے گی۔ اس لئے کہ
جماع پایا گیا یعنی ادخال فرج فی فرج۔

فصل : فی الاستثناء

(یہ) فصل (حکم) استثناء کے (بیان) میں ہے۔

شوہر نے بیوی کو انت طالق ان شاء اللہ متصلہ کہا تو طلاق واقع نہیں ہوگی

وَإِذَا قَالَ لِامْرَأَتِهِ أَنْتِ طَالِقٌ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى مُتَّصِلًا لَمْ يَبْقَ الطَّلَاقُ لِقَوْلِهِ عَلَيْهِ السَّلَامُ مَنْ حَلَفَ بِطَلَقِ
أَوْ عَتَاقٍ وَقَالَ إِنْ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى مُتَّصِلًا بِهِ لَا حَيْثُ عَلَيْهِ وَلَا نَهْ أَنْتِ بِصُورَةِ الشَّرْطِ فَيَكُونُ تَعْلِيْقًا مِنْ هَذَا
الْوَجْهِ وَأَنَّهُ إِعْدَامٌ قَبْلَ الشَّرْطِ وَالشَّرْطُ لَا يَعْلَمُ هُنَا فَيَكُونُ إِعْدَامًا مِنَ الْأَصْلِ وَلِهَذَا يُشْتَرَطُ أَنْ يَكُونَ
مُتَّصِلًا بِهِ بِمَنْزِلَةِ سَائِرِ الشُّرُوطِ وَلَوْ سَكَتَ يَثْبُتُ حُكْمُ الْكَلَامِ الْأَوَّلِ فَيَكُونُ الْإِسْتِثْنَاءُ أَوْ ذِكْرُ الشَّرْطِ بَعْدَهُ

کتاب الطلاق ۳۱۶ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
رُجُوعًا عَنِ الْأَوَّلِ قَالَ وَكَذَا إِذَا مَاتَ قَبْلَ قَوْلِهِ إِنَّ شَاءَ اللَّهُ تَعَالَى لَا بِلَا سِتْنَاءٍ خَرَجَ الْكَلَامُ مِنْ أَنْ يَكُونَ
إِيجَابًا وَالْمَوْتُ يُنَافِي الْمَوْجِبَ دُونَ الْمُبْطِلِ بِخِلَافِ مَا إِذَا مَاتَ الزَّوْجُ لِأَنَّهُ لَمْ يَتَّصِلْ بِهِ الْإِسْتِنَاءُ.

ترجمہ اور جب کہا اپنی بیوی سے انت طالق ان شاء اللہ تعالیٰ متصل تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ کیونکہ حضور ﷺ کا قول ہے کہ جس نے طلاق یا عتاق کی قسم کھائی اور اس کے ساتھ متصل ان شاء اللہ تعالیٰ کہا تو اس پر حائث ہونا نہیں ہے۔ اور اس لئے کہ لایا وہ صورت شرط کے ساتھ۔ پس اس اعتبار سے یہ (کلام) تعلیق ہوگا۔ اور یہ شرط سے پہلے معدوم کرنا ہے۔ اور یہاں شرط معلوم نہیں۔ لہذا (یہ جزاء) کو ابتداء ہی سے معدوم کرنا ہوگا۔ اور اسی وجہ سے یہ شرط لگائی گئی کہ اس کے ساتھ متصل ہو بمنزلہ تمام شروط کے اور اگر خاموش ہو گیا تو کلام اول کا حکم ثابت ہو جائے گا۔ پس استثناء یا شرط کا ذکر کرنا اس کے بعد کلام اول سے رجوع ہوگا۔ قال یعنی کہا اور ایسے ہی جب مر گئی اس کے قول ان شاء اللہ تعالیٰ سے پہلے۔ کیونکہ استثناء کی وجہ سے کلام ایجاب ہونے سے نکل گیا اور موت موجب کے منافی ہے نہ کہ مبطل کے بخلاف اس صورت کے جبکہ شوہر کا انتقال ہو گیا کیونکہ اس کے ساتھ استثناء متصل نہیں ہے۔

تشریح استثناء کے معنی تسکیم بالباقی بعد الشیاء یعنی استثناء کے بعد باقی ماندہ کلام کا تکلم کرنا چونکہ تعلیق کل کلام کے لئے مانع ہے اور استثناء بعض کلام کے لئے اس وجہ سے تعلیق قوی ہے استثناء کے مقابلہ میں اور قوی غیر قوی پر مقدم ہوتا ہے۔ اس لئے تعلیق کو پہلے بیان کیا اور استثناء کو بعد میں۔ اور چونکہ مسئلہ انشاء اللہ صورتہ تعلیق ہے اس لئے استثناء کی اول فصل میں ذکر کیا تا کہ تعلیق سے قرب ہو سکے۔ اور چونکہ باری تعالیٰ نے انشاء اللہ کلام استثناء رکھا ہے چنانچہ فرمایا ولا یستثنون اور مراد اس سے انشاء اللہ کہنا ہے۔ اس وجہ سے مسئلہ ان شاء اللہ کو استثناء کی فصل میں بیان کیا۔ اس بارے میں اختلاف ہے کہ لفظ انشاء اللہ کلام سابق کے لئے ابطال ہے یا تعلیق۔ امام ابو یوسفؒ اول کے قائل ہیں اور امام محمدؒ ثانی کے۔

صورت مسئلہ: مرد نے اپنی بیوی سے کہا انت طالق انشاء اللہ تعالیٰ اور لفظ انشاء اللہ انت طالق کے ساتھ متصل کہا تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دلیل یہ ہے کہ حضور ﷺ نے فرمایا کہ جس شخص نے طلاق کے ساتھ قسم کھائی یا آزاد کرنے کے ساتھ اور متصل ان شاء اللہ کہا تو اس پر حث نہیں یعنی اس کی قسم ٹوٹنے کی نہیں تا کہ طلاق یا عتاق واقع ہو۔ دوسری دلیل عقلی یہ ہے کہ حالف اس کلام کو شرط کی صورت پر لایا ہے۔ لہذا اس اعتبار سے یہ کلام تعلیق ہوگا۔ اور تعلیق شرط سے پہلے معدوم کرنا ہوتا ہے اور یہاں شرط یعنی اللہ کی مشیت معلوم نہیں اس وجہ سے ابتداء ہی سے جزاء معدوم ہوگی۔ اور چونکہ یہ کلام صورتہ تعلیق ہے اسی وجہ سے یہ شرط لگائی کہ لفظ ان شاء اللہ متصل واقع ہو۔ جیسا کہ تمام شرطوں کا حکم ہے۔

اور اگر شوہر انت طالق کہہ کر خاموش ہو گیا اس کے بعد ان شاء اللہ کہا تو اس صورت میں کلام اول کا حکم (توق طلاق) ثابت ہو جائے گا۔ کیونکہ جمہور کے مذہب پر استثناء مفصل صحیح نہیں ہے۔ لہذا امام محمدؒ کے نزدیک استثناء اور امام ابو یوسفؒ کے نزدیک شرط (انشاء اللہ) کا ذکر انت طالق کے بعد کلام اول سے رجوع ہوگا۔ حالانکہ شوہر کو رجوع کرنے کا اختیار نہیں ہے۔ اور ایسے ہی اگر عورت شوہر کے لفظ ان شاء اللہ کہنے سے پہلے مر گئی تو طلاق واقع نہیں ہوگی۔ دلیل یہ کہ استثناء کی وجہ سے کلام ایجاب ہونے سے نکل گیا۔ پس جب ایجاب باطل ہو گیا تو حکم بھی باطل ہو گیا۔

والموت ینافی الموجب سے سوال کا جواب ہے۔ سوال یہ ہے کہ ایجاب یعنی انت طالق عورت کی حیات میں پایا گیا۔ اور استثناء اس کے بعد پایا گیا تو حکم محل کی وجہ سے استثناء باطل ہو گیا۔ اور جب استثناء باطل ہو گیا تو ایجاب صحیح ہو گیا۔ لہذا طلاق واقع ہونی چاہیے۔ جواب موت موجب کے منافی ہونی نہ ہے کہ مبطل کے۔ چنانچہ انت طالق کا تلفظ پورا ہونے سے پہلے اگر عورت مر گئی تو ایجاب باطل ہو جائے گا۔ اور مبطل یعنی استثناء یا شرط موت سے باطل نہیں ہوتا کیونکہ موت بھی مبطل ہے اور استثناء بھی مبطل۔ اور مبطل مبطل کے درمیان کوئی منافات نہیں ہے اس کے برخلاف اگر انت طالق کہنے کے بعد اور انشاء اللہ کہنے سے پہلے شوہر کا وصال ہو گیا تو طلاق واقع ہو جائے گی۔ کیونکہ اس صورت میں انت

شوہر نے منکوحہ سے کہا انت طالق ثلاثا الا واحدة تو دو طلاقیں واقع ہوں گی اور اگر کہا

انت طالق الاثنتین تو ایک طلاق واقع ہوگی

وَأَنْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ ثَلَاثًا إِلَّا وَاحِدَةً طَلَّقْتَ اثْنَيْنِ وَإِنْ قَالَ أَنْتِ طَالِقٌ ثَلَاثًا إِلَّا اثْنَيْنِ طَلَّقْتَ وَاحِدَةً وَالْأَصْلُ أَنَّ
 الْإِسْتِثْنَاءَ تَكْلِمٌ بِالْحَاصِلِ بَعْدَ الثَّنَاءِ هُوَ الصَّحِيحُ وَمَعْنَاهُ أَنَّهُ تَكَلَّمَ بِالْمُسْتَثْنَى مِنْهُ إِذْ لَا فَرْقَ بَيْنَ قَوْلِ الْقَائِلِ
 لِفُلَانٍ عَلَى ذَرَمٍ وَبَيْنَ قَوْلِهِ عَشْرَةٌ إِلَّا تِسْعَةٌ فَيَصِحُّ إِسْتِثْنَاءُ بَعْضٍ مِنَ الْجُمْلَةِ لِأَنَّهُ يَبْقَى التَّكْلِمُ بِالْبَعْضِ
 بَعْدَهُ وَلَا يَصِحُّ إِسْتِثْنَاءُ الْكُلِّ مِنَ الْكُلِّ لِأَنَّهُ لَا يَبْقَى بَعْدَهُ شَيْءٌ لِيَصِيرَ مُتَكَلِّمًا بِهِ وَصَارِفًا لِلْفِظِ إِلَيْهِ وَإِنَّمَا
 يَصِحُّ الْإِسْتِثْنَاءُ إِذَا كَانَ مَوْضُوعًا بِهِ كَمَا ذَكَرْنَا مِنْ قَبْلُ وَإِذَا ثَبَتَ هَذَا فَفِي الْفَصْلِ الْأَوَّلِ الْمُسْتَثْنَى مِنْهُ
 ثِنْتَانِ فَيَقَعَانِ وَفِي الثَّانِي وَاحِدَةٌ فَتَقَعُ وَاحِدَةٌ وَلَوْ قَالَ إِلَّا ثَلَاثًا يَقَعُ الثَّلَاثُ لِأَنَّهُ إِسْتِثْنَاءُ الْكُلِّ مِنَ الْكُلِّ فَلَمْ
 يَصِحَّ الْإِسْتِثْنَاءُ وَاللَّهُ أَعْلَمُ

ترجمہ..... اور اگر کہا تو طالق بہ طلاق ہے مگر ایک تو دو طلاقیں کے ساتھ طالق ہوگی اور اگر کہا تو طالق بہ طلاق ہے۔ سوائے دو کے۔ تو ایک کے
 ساتھ مطلق ہوگی۔ اور ضابطہ یہ ہے کہ استثناء اس مقدار کا تکلم کرنا ہے جو استثناء کے بعد حاصل ہوئی۔ یہی صحیح ہے۔ اس کے معنی یہ ہیں کہ باقی مستثنیٰ
 منہ کے ساتھ کلام کیا۔ اس لئے کہ کوئی فرق نہیں۔ ان دو قولوں کے درمیان کہ فلاں کے لئے مجھ پر ایک درہم ہے اور دس درہم ہیں سوائے نو کے۔
 تو کل سے بعض کا استثناء کرنا صحیح ہے۔ کیونکہ استثناء کے بعد بعض کا تکلم باقی رہے گا۔ اور کل کا استثناء کرنا کل سے صحیح نہیں ہے۔ کیونکہ استثناء کے
 بعد کچھ باقی نہیں رہا۔ تاکہ اس کے ساتھ تکلم کرنے والا ہو جائے اور لفظ کو اس کی طرف پھیرنے والا۔ اور استثناء صحیح ہوگا جبکہ اصل کلام کے ساتھ
 متصل ہو۔ جیسا کہ ہم نے سابق میں ذکر کیا ہے۔ اور جب یہ ثابت ہو گیا تو پہلے مسئلہ میں مستثنیٰ منہ دو ہیں۔ سو واقع ہوں گی۔ اور دوسرے مسئلہ
 میں ایک ہے پس وہ ایک واقع ہوں گی۔ اور اگر کہا الا ثلاثا تو تین واقع ہوں گی۔ کیونکہ یہ کل کا استثناء کل سے ہے۔ لہذا استثناء صحیح نہیں ہوا۔ اور اللہ
 زیادہ واقف ہیں۔

تشریح..... مسئلہ یہ ہے کہ اگر کسی نے اپنی بیوی سے کہا انت طالق ثلاثا الا واحدة تو اس صورت میں دو واقع ہوں گی اور اگر انت طالق ثلاثا
 الاثنتین کہا تو ایک واقع ہوگی مصنف علیہ الرحمہ نے دو مثالیں ذکر فرما کر اس جانب اشارہ کیا ہے کہ استثناء قلیل و کثیر دونوں کا جائز ہے اگرچہ فراء
 نحوی نے اس کی اجازت نہیں دی ہے۔

استثناء کی اصل یہ ہے کہ استثناء کرنے کے بعد جو مقدار باقی رہی اس کا تکلم کرنا استثناء ہے حاصل یہ کہ مستثنیٰ منہ کی جو مقدار باقی رہی اس کا تکلم کرنا
 استثناء کہلائے گا۔ لہذا ایک آدمی کا قول کہ فلاں کا مجھ پر ایک درہم ہے اور اس کا قول کہ فلاں کے مجھ پر دس درہم ہیں نو کے علاوہ ان دونوں اقوال میں
 کوئی فرق نہیں ہے۔ پس حاصل یہ نکلا کہ کل سے بعض کا استثناء کرنا درست ہے اور کل کا کل سے استثناء درست نہیں۔ کیونکہ کل کا استثناء کرنے کے بعد
 کچھ باقی نہیں رہے گا۔ جس کے ساتھ تکلم کرنے والا ہو۔ اور استثناء کی صحت کے لئے یہ بھی ضروری ہے کہ استثناء اصل کلام کے ساتھ متصل ہو۔

بہر حال جب یہ اصول ثابت ہو گیا تو پہلی صورت میں مستثنیٰ منہ سے باقی ماندہ مقدار دو ہیں۔ لہذا دو طلاقیں واقع ہو جائیں گی۔ اور دوسری
 صورت میں استثناء کے بعد باقی ماندہ ایک ہے لہذا ایک طلاق واقع ہوگی۔ اور اگر شوہر نے کہا انت طالق ثلاثا الا ثلاثا تو اس صورت میں استثناء

کتاب الطلاق ۳۱۸ اشرف الہدایہ شرح اردو ہدایہ - جلد چہارم
باطل ہوگا۔ اور تین طلاقیں واقع ہوں گی۔ کیونکہ یہ کل کا استثناء کل سے ہے اور کل کا استثناء کرنا صحیح نہیں ہے۔ کیونکہ استثناء کرنے کے بعد کوئی چیز باقی
نہیں رہی جس کے ساتھ اس کو تکلم کرنے والا کہا جائے۔ واللہ سبحانہ و تعالیٰ اعلم بالصواب۔

ربنا تقبل منا انک انت السميع العليم و تب علينا انک انت التواب الرحيم والحمد لله
رب العالمين والصلوة والسلام على سيد الانبياء والمرسلين وعلى اله واصحابه
اجمعين برحمتك يا ارحم الراحمين اللهم امين.

جیل احمد غنی عنہ سکروڈھوی

۲۷/۲۷/۱۴۰۳ھ



کمی سب سے پہلے لکھا ہے نظر میں

خواتین کے مسائل اور ان کا حل ۲ جلد ————— مع ترتیب مفتی ثناء اللہ محمود فاضل جامعہ دارالعلوم کراچی

فتاویٰ رشیدیہ مؤب ————— حضرت مفتی رشید احمد گنگوہی

کتاب الکفالة والنفعات _____ مولانا عمران الحق کلانی

تسهيل الجبروری المسائل القدوری _____ مولانا محمد عاشق الہی البرنی

بہشتی زلور ہدال مکمل ————— حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی ر

فتاویٰ رقیمیہ اردو ۱۰ حصے — مولانا مفتی عبد الرحیم لاچپوری

[illegible]

وفاوی غالمیکری اردو۔ ارجلہ مع پیش لفظ مولانا محمد علی عثمانی — اورنگ زیب عالمگیر

معاونی دارالعلوم دیوبند ۱۲ حصے ۱۰ جلد ————— مولانا مفتی عزیز الرحمن صاحب

مقاوی دارالعلوم دیوبند ۲ جلد کا حکم ————— مولانا مفتی محمد سعید رح

اسلام کا یہ نام اراسی

مسائل معارف تهران (تفصیلات تهران میں روشنی احکام)

کسی احصائی پوچھ رہی

الحكمة

میں نے زندگی گزار

قسط: سفر سفر کے احکام

سَلَامَتِي قَانُونُ نِكَاحِ طَلَاقِ دَرَاثَتِ

عالم الفقہ — مولانا عبد الشکور صاحب لکھنؤی رح

نماز کے آداب و احکام ————— انشاء اللہ تبارک و تعالیٰ

مَآلِکُ بْنُ دُرَّاسٍ ————— مولانا مفتی رشید احمد صاحب

دراڑھی کی تشریحی حیثیت ————— حضرت مولانا قاری محمد طیب صاحب

مصباح النوری شرح قدوری اعلیٰ — مولانا محمد حنیف کنگڑھی

بین کی بابتیں یعنی مسائل بہشتی زیور — مولانا محمد اشرف علی تھانوی رح

مما یرے عالمی مسائل _____ مولانا محمد رفیع عثمانی صاحب

ریح الفہم اسلامی ————— شیخ محمد حضری

حدن اجمالی سربراہ لکھنؤ کے قاضی — مولانا محمد حنیف لکھنوی

اسلامی نظریں ————— مولانا محمد شرف علی مہاروی رح

یہ سنا۔ برائی کی نوروں کا سی سچ پہن

الْأَمْرُ بِالْعَمَلِ

معیاری اور ارزاں

مکتبہ دارالاشاعت کراچی کی مطبوعہ چند درسی کتب و شروحات

اشرف الہدایہ جدید ترجمہ و شرح ہدایہ ۱۰ جلد کامل (مفصل عنوانات و فہرست، تسہیل کے ساتھ پہلی بار) کمپیوٹر سے	تسہیل جدید عین الہدایہ مع عنوانات پیرا گرافنگ (کمپیوٹر کتابت)	مولانا انوار الحق قاسمی مدظلہ
مظاہر حق جدید شرح مشکوٰۃ شریف ۵ جلد اعلیٰ (کمپیوٹر کتابت)	تنظیم الاشتات شرح مشکوٰۃ اول، دوم، سوم یکجا	مولانا عبداللہ جاوید غازی پوری
الصبح النوری شرح قدوری (کمپیوٹر کتابت)	معادن الحقائق شرح کنز الدقائق	مولانا محمد حنیف گنگوہی
مولا محمد حنیف گنگوہی	ظفر محصلین مع قدرة العیون (حالات مصنفین درس نظامی)	مولانا محمد حنیف گنگوہی
مولا محمد حنیف گنگوہی	تحفۃ الاولیاء شرح فیہ العرب	مولانا محمد حنیف گنگوہی
مولا محمد حنیف گنگوہی	نبیل الامانی شرح مختصر المعانی	مولانا محمد حنیف گنگوہی
حضرت مفتی محمد عاشق الہی البرہنی	تسہیل الضروری مسائل القدوری عربی مجلد یکجا	حضرت مفتی کفایت اللہ
حضرت مفتی کفایت اللہ	تعلیم الاسلام مع اضافہ جوامع الکلم کامل مجلد	مولانا محمد میاں صاحب
مولانا محمد میاں صاحب	تاریخ اسلام مع جوامع الکلم	مولانا مفتی محمد عاشق الہی
مولانا مفتی محمد عاشق الہی	آسان نماز مع چالیس مسنون دعائیں	حضرت مولانا مفتی محمد شفیع
حضرت مولانا مفتی محمد شفیع	سیرت خاتم الانبیاء	حضرت شاہ ولی اللہ
حضرت شاہ ولی اللہ	سیرت الرسول	مولانا سید سلیمان ندوی
مولانا سید سلیمان ندوی	رحمت عالم	مولانا عبدالشکور فاروقی
مولانا عبدالشکور فاروقی	سیرت خلفائے راشدین	حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی
حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی	مدتیں بہشتی زیور مجلد اول، دوم، سوم	حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی
حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی	بہشتی گوہر	حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی
حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی	تعلیم الدین	حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی
حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی	مسائل بہشتی زیور	حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی
حضرت مولانا محمد اشرف علی تھانوی	احسن القواعد	امام نووی
امام نووی	ریاض الصالحین عربی مجلد مکمل	مولانا عبدالسلام انصاری
مولانا عبدالسلام انصاری	اسوۃ صحابیات مع سیر الصحابیات	حضرت مولانا ابوالحسن علی ندوی
حضرت مولانا ابوالحسن علی ندوی	قصص النبیین اردو مکمل مجلد	ترجمہ و شرح مولانا مفتی عاشق الہی
ترجمہ و شرح مولانا مفتی عاشق الہی	شرح اربعین نووی اردو	ڈاکٹر عبداللہ عباس محمدی
ڈاکٹر عبداللہ عباس محمدی	تفہیم المنطق	

ناشر:- دارالاشاعت اردو بازار کراچی فون ۲۲۳۱۸۶۶-۲۲۳۱۸۶۷-۲۲۳۱۸۶۸-۲۲۳۱۸۶۹